Mjuchteserjulʹ-vigkaet ili sokraščennyj vigkaet

ʿUbaidallāh Ibn-Masʿūd Ibn-Tāǧ-aš-Šarīʿa

Kazanʹ, 1845

urn:nbn:de:gbv:3:5-12277



150 pf

f. 20—



Muchteser-ul-Wikajet. (Kursus der musulman. Gesetzgebung nach der Schule der Hanefiten, herausg. von Kasem-Beg. Kasan 1845.)

J Gildemeister
Bonn 1866



МЮХТЕСЕРЮЛЬ-ВИГКАЕТЪ

или

СОКРАЩЕННЫЙ ВИГКАЕТЪ;

КУРСЪ МЮСЮЛЬМАНСКАГО ЗАКОНОВѢДѢНІЯ

ПО ШКОЛѢ

ХАНЕФИДОВЪ.

ИЗДАНЪ ВЪ ПЕРВЫЙ РАЗЪ ВЪ СВѢТЪ

ОРДИНАРНЫМЪ ПРОФЕССОРОМЪ ТУРЕЦКО-ТАТАРСКОЙ СЛОВЕСНОСТИ ВЪ ИМПЕРАТОРСКОМЪ КАЗАНСКОМЪ УНИВЕРСИТЕТѢ, ЧЛЕНОМЪ-КОРРЕСПОДЕНТОМЪ ИМПЕРАТОРСКОЙ С. ПЕТЕРБУРГСКОЙ АКАДЕМІИ НАУКЪ, ЧЛЕНОМЪ ОБЩЕСТВЪ: КОРОЛЕВСКАГО ВЕЛИКОБРИТАНСКАГО И ИРЛАНДСКАГО АЗІЯТСКАГО ВЪ ЛОНДОНѢ, КОРОЛЕВСКАГО СѢВЕРНЫХЪ АНТИКВАРІЕВЪ ВЪ КОПЕНГАГЕНѢ И ПРОЧ. И ПРОЧ.

МИРЗОЮ АЛЕКСАНДРОМЪ КАЗЕМЪ-БЕКОМЪ.



КАЗАНЬ.

Печатано въ Университетской Типографіи.

1845.



ПЕЧАТАТЬ ПОЗВОЛЯЕТСЯ

съ тѣмъ, чтобы по отпечатаніи представлено было въ цензурный комитетъ узаконенное число экземпляровъ. Казань. 5 Ноября 1844 года.

Отдѣльный цензоръ Статскій Совѣтникъ и Кавалеръ

Ѳ. ЭРДМАНЪ.

ЕГО ПРЕВОСХОДИТЕЛЬСТВУ

ВЫСОКОСТЕПЕННОМУ ХАНУ

ДЖІАНЪ-ГИРУ

БУКЕЕВУ,

ГОСПОДИНУ ГЕНЕРАЛЪ-МАІОРУ И РАЗНЫХЪ ОРДЕНОВЪ КАВАЛЕРУ И ИМПЕРАТОРСКАГО КАЗАНСКАГО УНИВЕРСИТЕТА ПОЧЕТНОМУ ЧЛЕНУ.

Усердно посвящаетъ

Мирза Александръ Каземъ-Бекъ.

Милостивый Государь,

ВЫСОКОСТЕПЕННЫЙ ХАНЪ!

Ваше благородное стремленіе къ содѣйствію благихъ видовъ попечительнаго учебнаго начальства въ расширеніи границъ восточной литературы и обогащеніи ея полей изобильными плодами изслѣдованій давно уже обратими на Ваше Превосходительство достойное вниманіе цѣнителей высокихъ заслугъ. Вы неутомимо продолжаете путь, избранный Вами къ всеобщей пользѣ; Вы щедро покровительствуете успѣхамъ науки. Предлежащій трудъ мой появленіемъ своимъ въ свѣтъ также обязанъ Вашему покровительству.

Позвольте мнѣ, Ваше Превосходительство, украсить его Вашимъ именемъ и надѣяться, что мое усердное посвященіе удостоится съ Вашей стороны благосклоннымъ принятіемъ.

Имѣю честь быть

Вашего Превосходительства,

покорнѣйшій слуга

Мирза Александръ Каземъ-Бекъ.

Казань, 1845 года
Марта 18-го дня.

ОГЛАВЛЕНІЕ КЪ ВВЕДЕНІЮ.

(*) Въ заглавіи букна Б ошибкою пропущена; подобныхъ опущеній и погрѣшно-
стей я не могъ избѣгать по различнымъ причинамъ, на что прошу извиненія моихъ чи-
тателей. Впрочемъ эти погрѣшности такъ маловажны что и не стоятъ отдѣльной по-
правки.

ВВЕДЕНІЕ.



Я бы считалъ себя счастливымъ, если бы предстоящее изданіе столь знаменитаго сочиненія въ Мюсюльманскомъ Законовѣдѣніи, каково *Мюхтесерюль-Викâіэ*, обратило на себя вниманіе Европейскихъ оріенталистовъ. Хотя мой трудъ безъ перевода и безъ примѣчаній, [что я теперь не могъ на себя принять, по недостатку времени, и главное по особой цѣли настоящаго предпріятія], и не можетъ быть доступенъ для многихъ несовершенно владѣющихъ Арабскимъ языкомъ и незнакомыхъ съ техническими выраженіями этой науки, столь обработанной на Востокѣ, но важность его пользы можетъ быть понятна для всякаго, въ особенности нынѣ, когда въ Европѣ съ нѣкотораго времени начали изслѣдывать Мухаммеданскую Юриспруденцію, и когда Англичане уже съ такою ревностію издаютъ въ Индустанѣ подобныя сочиненія, въ подлинникахъ и также безъ переводовъ и примѣчаній. Оцѣнка моей услуги принадлежитъ тѣмъ изъ моихъ читателей, которые захотятъ вникнуть въ трудность дѣла. Только скажу здѣсь, что невозможность найти ни одной рукописи этого сочиненія, доселѣ еще ни кѣмъ не изданнаго, на которую бы между тысячами можно было указать какъ на *вѣрнѣйшую*, чрезвычайная

щекотливость предпріятія, въ которомъ малѣйшее нерадѣніе и неосторожность навлекли бы на меня проклятіе Улемовъ и Фагкиховъ (1), и даже самая трудность правильнаго чтенія—заставили меня употребить всѣ силы, чтобы мое изданіе было вѣрнѣйшее, очищенное отъ значительныхъ прибавленій и пропусковъ, безъ которыхъ, какъ откровенно признавались мнѣ здѣшніе Улемы, они не видали ни одной такой рукописи. По мѣрѣ возможности я достигъ своей цѣли, но не въ состояніи былъ избѣжать малозначащихъ типографическихъ погрѣшностей, которыя, вѣроятно, простятъ мои читатели.

Чтобы не совсѣмъ сухо было настоящее изданіе, я желаю изложить здѣсь вкратцѣ нѣсколько статей о слѣдующихъ предметахъ: 1) о ходѣ образованія Законовѣдѣнія съ древнѣйшихъ временъ между правовѣрными Сюннитскаго вѣроисповѣданія и о настоящемъ положеніи этой науки; 2) о законовѣдцахъ и учредителяхъ Законовъ и о ихъ правахъ; 3) объ авторѣ Мюхтесера, о цѣли его сочиненія, и о его извѣстныхъ трудахъ; 4) о самомъ сочиненіи, его достоинствѣ и комментаріяхъ на него сдѣланныхъ, и 5) о цѣли его изданія и о системѣ, мною принятой въ его изданіи.

I.

Мюсюльманскіе ученые раздѣляютъ всѣ науки, составляющія кругъ ихъ дѣятельности, на *три* главныя отдѣленія: 1) العربية *Аль-Арабіійэтъ—Арабизмъ* или Арабская словесность вообще; 2) الشرعية *Аишареіійэтъ*, *т. е.* науки, относящіяся до вѣры и законовъ, и 3), الحكمية *Аль-хикеміійэтъ—науки* Фило-

(1) т. е. Мухаммеданскихъ законовѣдцевъ. См. ниже. примѣч. 4.

софскія. Къ первому приписываютъ всѣ словесныя науки, которыхъ числомъ 12, а именно: 1) Лексикографія, 2—3) Этимологія и Синтаксисъ; 4—10 Реторика съ своими тремя частями: *Ма'анъ, Беянъ* и *Бедій* и еще съ четырмя ея отраслями, которыя составляютъ элементы Арабской Просодіи; 11, Исторія съ своими подраздѣленіями и 12) наука чтенія Алкорана علم القراءة *Ильмюль-караатъ.* Къ сему еще прибавляютъ 13-ю, а именно علم المناظرة *Ильмюль-мюназирэтъ*—наука споровъ или правила объ ученыхъ спорахъ.

Ко Второму причисляютъ шесть отдѣльныхъ наукъ: 1) علم التفسير *Ильмют-тафсиръ* — наука толкованія Алкорана; 2) علم الحديث *Ильмюль-хадисъ* — ученіе преданій; 3) علم الفقه *Ильмюль—фикхъ*-наука практическаго Богословія, т. е. Законовѣдѣнія; 4) علم الكلام *Ильмюль-келямъ* ученіе схоластическаго Богословія; 5) علم الفرايض *Ильмюль-фараизъ*—ученіе спеціальныхъ законовъ о раздѣленіи имущества умершаго; и 6) علم اصول الفقه *Ильми-усулиль-фикхъ*—ученіе основы Законовѣдѣнія, т. е. правила, на которыхъ основывается система Законовѣдѣнія.

Къ третьему отдѣленію приписываютъ: 1) Логику; 2) Математику; 3) Географію и Астрономію; 4) Медицину и Естественныя Науки, и 5) Умозрительную Философію. Раздѣляя такимъ образомъ всѣ науки, они основательно говорятъ, что нѣтъ никакой другой науки, которая бы не входила въ составъ какого нибутъ изъ этихъ главныхъ отдѣленій.

Какъ мы хотѣли въ этой статьѣ говорить только о Законовѣдѣніи, то,

оставя все прочее, обратимся ко второму отдѣленію—наукамъ Шара́скимъ и тутъ разсмотримъ ходъ и образованіе *Фикха*.

Аксіомы: 1) Мюсюльмане считаютъ источникомъ Законодательства Бога, Который, для избраннаго Имъ народа, открылъ путь къ блаженству. Для руководства на этомъ пути, Онъ ниспослалъ правила, изложенныя частію въ предвѣчномъ Алкоранѣ и частію въ изрѣченіяхъ боговдохновеннаго Пророка, переданныхъ потомству устами *компаніоновъ* святыхъ (т. е. учениковъ Мухаммеда) и сохраненныхъ въ кодексахъ Сюннета. Приготовленный путь сей они называютъ شريعة *Шариа́тъ*; предводителя его, т. е. Мухаммеда-Законадателемъ *Шарій*. (Оба слова происходятъ отъ корня شرع значущаго, между прочимъ: *приготовить путь, начать*). Правила же этого Шаріа́та они именуютъ احكام *Ахкамъ*.—2) Алкоранъ и Сюннетъ, какъ первостепенные источники Ахкама, со времени ихъ появленія, составляютъ предметъ ученія: первый образовалъ Науку—Толкованіе Алкорана; второй—ученіе преданій.—3) Всѣ Ахкамы Шаріа́та относятся или къ дѣянію Мюкеллефовъ (2) или къ ихъ вѣрованію. Первые составляютъ предметъ Фигкха, т. е. практическаго Богословія или Чистаго Законовѣдѣнія; послѣдніе образуютъ элементы *Келяма* или схоластическаго Богословія.—4) Какъ предписанія Шаріата относительно раздѣла имѣнія, оставшагося послѣ умершаго, убіеннаго, самоубійцы и тому подобнаго, не совершенно подлежатъ къ тому или другому, т. е. не прямо отно-

---

(2) مكلف знач. человѣкъ, которому предлагается или на котораго возлагается что нибудь сдѣлать. Въ законахъ слово это значитъ: подлежащій закону; а неподлежащій закону именуется غير مكلف *Гайримюкеллефъ*, каковы суть: несовершеннолѣтніе, сумасшедшіе, умалишенные и т. п.

сятся къ *дѣянію* или *вѣрованію* Мюкеллефовъ,—то этотъ преметъ само по-себѣ составляетъ особую и специальную отрасль Фигкха и именуется الفرايض *Альферáизъ* (3). 5) Какъ Алкоранъ и Сюннетъ суть главные источники, изъ которыхъ изчерпаны Ахкамы Шаріата, то правила, признанныя главными основаніями системы настоящаго Законовѣдѣнія, образуютъ предметъ *Усули-фигкхъ*, т. е. основы Законовѣдѣнія. (См. вторую статью о *правахъ законоучредителей*).

Изъ этихъ аксіомъ легко видѣть ходъ постепеннаго образованія и угадать объемъ и опредѣленіе каждой изъ шести отраслей науки Шарáской, которыя можно назвать предметами Юриспруденціи на Востокѣ.

Теперь мы будемъ говорить собственно о Фигкхѣ. Слово это отъ корня فقه первоначально значило *понятіе*, *разумѣніе*, *знаніе;* свѣдущіе въ предписа-

---

(3) Подъ *дѣяніемъ и вѣрованіемъ* Мюкеллефовъ разумѣется буквальное и прямое значеніе этихъ словъ. Въ первомъ случаѣ предписанія Шаріата относятся прямо или къ самымъ дѣяніямъ Мюкеллефовъ, т. е. указываютъ на нихъ практическія обязанности, какъ то: очищеніе, совершеніе молитвы, бракосочетаніе, торговля, война противъ невѣрныхъ, путешествіе въ Мекку и т. п.; или къ результатамъ ихъ дѣяній какъ то: штрафы, наказанія и проч. Во второмъ случаѣ Ахкамы указываютъ прямо на вѣрованіе Мюсюльманъ. Такимъ образомъ можно раздѣлить Ахкамы на *моральные* и *практическіе;* послѣдніе—на *обрядные* и *политическіе*. Въ числѣ послѣднихъ, правила, относящіяся къ раздѣлу имущества умершаго, не имѣя *прямаго* отношенія ни къ дѣяніямъ Мюкеллефовъ, ни къ результату ихъ дѣяній, выходятъ изъ состава собственнаго *Фигкха* и *Келяма* и образуютъ отдѣльную науку, тѣмъ болѣе, что въ нее входитъ часть Ариѳметики, нужная для раздѣла.

ніяхъ Алкорана, а потомъ Сюннета, носили эпитетъ فقيه (4) *Фагихъ*, т. е. *знающій, ученый*; и наконецъ слово это со всѣми его производствами преимущественно усвоено Законовѣдѣнію.

Исторія этой науки начинается со времени самаго законодателя Ислама. Какъ верховный Судья и властитель правовѣрныхъ, Мухаммедъ рѣшалъ дѣла своихъ послѣдователей въ отношеніи религіознаго и политическаго ихъ быта: тутъ небыло прекословія. Его слова были руководствомъ для современныхъ его *компаніоновъ*, которые въ его отсутствіе рѣшали дѣла, предложенныя ихъ сужденію. По кончинѣ Пророка первые Халифы слѣдовали его примѣру, и, уполномоченные преданіемъ отъ него, рѣшали дѣла еще невстрѣчавшіяся, и тѣмъ дополняли элементы законовъ (5); намѣстники же ихъ, компаніоны, въ разныхъ мѣстахъ руководствовались Алкораномъ, Сюн-

(4) Употребленіе этого слова въ первоначальномъ значеніи своемъ встрѣчаемъ только въ древнѣйшихъ сочиненіяхъ; въ Алкоранѣ оно употреблено въ нѣсколькихъ мѣстахъ; укажу на одно;—это въ 4-й сурѣ (النسا) 81 стихъ. فما لهؤلاء القوم لا يكادون يفقهون حديثا что это за народъ, который не желаетъ понимать рѣчи. Мухаммедъ, прося благословенія у Бога на *Ибни Масуда*, говорилъ اللهم فقهه وعلمه التاويل Боже! вразуми его и научи толкованію (Алкорана).

(5) Мы имѣемъ довольно много примѣровъ, что Халифы, даже иногда по требованію новыхъ обстоятельствъ, переиначивали существовавшія до нихъ правила; они на это имѣли право, говорятъ Улемы Сюннійскіе, приписывая это къ *Гкіасу* или *Иджмау*, при ихъ Иджтихадѣ (См. о семъ во второй статьѣ). Читатели наши могутъ видѣть два примѣра тому на ٢٠ страницѣ этой книги, примѣч. ٣ и на страницѣ ٣٢ примѣч. 1.

нетомъ и такими дополненіями; въ затруднительныхъ же случаяхъ предоставляли рѣшенія главѣ правовѣрныхъ (6). Такъ текли дѣла до начала, или лучше сказать, до водворенія Халифатства въ Домѣ Умейидовъ (7). Между тѣмъ Алкоранъ и Сюннетъ, какъ главные элементы вѣры и законовъ, постепенно начали дѣлаться предметами спора; Халифы, желая присвоить себѣ власть своихъ предшественниковъ—преемниковъ Пророка, находили въ числѣ оставшихся компаніоновъ такихъ, которые склонялись къ ихъ пользѣ и признавали ихъ духовно-верховную власть; но компаніоны, защитники мысли, что власть *законоучредительная* не можетъ быть присвоена Халифамъ—свѣтскимъ властителямъ послѣ четырехъ преемниковъ Пророка и мимо его компаніоновъ—

---

(6) Иногда случалось, что самыя Халифы, въ дѣлахъ, относящихся до нихъ самихъ, просили рѣшенія кого нибудь изъ компаніоновъ и даже ихъ учениковъ. Преданіе о процессѣ между Аліемъ и Жидомъ извѣстно. Первый потерялъ когда-то свою кольчугу, которую онъ увидѣлъ чрезъ нѣсколько времени у Жида: Али принесъ дѣло сужденію *Шюрейха Алькенди*, одному изъ учениковъ компаніоновъ, который рѣшилъ дѣло въ пользу Жида, и Али совершенно повиновался рѣшенію. См. الفصول الستة لمولانا محمد بن المحمود الشرعی البخاری стр. ۲۳۵

(7) Въ числѣ ученыхъ компаніоновъ перваго періода Ислама, кромѣ четырехъ Халифовъ и четырехъ *корректоровъ* Алкорана, во время Осмома считается: (1 ابوامامه *Абу-Имамэ* (скончался во второмъ году Гиджры); 2, معاذ بن الجبل *Маазъ бинъ-аль-джебель* (18); ابی ابن کعب *Уббей бинъ каабъ* (19); العلا بن الحضرمی *Аль-ала бинъ Аль-Хизреми* (21). (Подъ этимъ же именемъ извѣстенъ законовѣдецъ Сирійскій, умершій въ 156 г.). عبد الله بن مسعود *Абдулла бинъ Масудъ* (32); حذيفة اليمانی *Хазифетуль Ямани* (36); ابوموسی الاشعری *Абу-Муса Аль-ашари* (44) и нѣкоторые другіе. Они по большой части имѣли степень *Иджтихада*.

Мюджтехидовъ (8), всѣми мѣрами старались удерживать за собою право законопроизводства, и тутъ начало усиливаться изустное ученіе Алкорана, Сюннета и вмѣстѣ съ этимъ положено начало Законовѣдѣнія, какъ отдѣльнаго предмета. Не минуло и 40 лѣтъ по пресѣченіи законнаго Халифатства (9), какъ появились весьма примѣчательные *Факихи*, т. е. законовѣдцы, какъ изъ числа самыхъ компаніоновъ, такъ и между ихъ современниками; и Халифы предоставляли имъ рѣшеніе дѣлъ, подлежащихъ закону, и сами руководствовались ихъ наставленіями. Хотя Законовѣдѣніе, какъ наука, еще не имѣла никакой системы, однако и въ то время были отличные практическіе знатоки этого предмета, а именно: عقبه بن عامر الجهنی *Агкаба бинъ Амиръ Альджахни*, одинъ изъ компаніоновъ, намѣстникъ Египта, и عبدالله بن عباس *Абдюллахъ бинъ Аббасъ*, намѣстникъ Емена, скончавшіеся въ 58 году Гиджры; مسروق *Масругкъ*, скончат. въ 64 году; ابو الاسود الدولی *Абюль-асведъ Аддуэли*, Кадій Басрскій, скончат. въ 69 году; онъ же считается первымъ Грамматикомъ послѣ Али; ابو مسعود *Абу-Масудъ*, ابو سعید الخدری *Абу Саидъ Алхадари*, также компаніоны, скончавшіеся въ 74 году; شریح الکندی *Шюрейхъ Алькенди*,

---

(8) См. объ Иджтихадѣ во второй статьѣ.

(9) Законными Халифами Мюсюльмане Сюнниты считаютъ только первыхъ четырехъ Халифовъ. Преданіе, на которомъ они основываются, указываетъ на слѣдующія слова Мухаммеда: الخلافة من بعدی ثلثون سنه الخ Халифатство послѣ меня (продолжится) 30 лѣтъ и проч. Это давно уже извѣстно нашимъ читателямъ.

Кадій Куфскій, умершій въ 78 году; ابو ادريس الخولانى *Абу-Идрисъ Альхулани*, законовѣдецъ Сирійскій, скончавшійся въ 80 году, и нѣкоторые другіе.

Мы замѣтили выше, что въ это время не было еще ни систематическаго преподаванія наукъ, ни руководительныхъ книгъ ни по какой части; но скоро наступила новая пора. Въ годъ кончины Сирійскаго законовѣдца явился въ свѣтъ *Ниманъ бинъ Сабитъ*, по прозванію *Абу-Ханифетъ*, въ которомъ Востокъ узрѣлъ одного изъ величайшихъ учредителей Мюсюльманскаго Законовѣдѣнія, доселѣ торжествующаго надъ всѣми науками, преподаваемыми въ Мухаммеданскихъ школамъ. До этого времени, и около 30 лѣтъ позже, вся ученость Мюфессировъ (толкователей Алкорана), Мюхедисовъ (свѣдущихъ въ преданіяхъ) и Фагкиховъ заключалась въ изустномъ знаніи своихъ предметовъ: кто владѣлъ сильною памятью и хорошимъ соображеніемъ, тотъ былъ и ученый и законовѣдецъ; слѣдовательно чѣмъ обширнѣе была память и соображеніе въ ученомъ, тѣмъ обширнѣе была и слава его. Таковые знали *наизустъ* весь Алкоранъ съ его всевозможными толкованіями, дошедшими до нихъ отъ Пророка, или самыхъ первыхъ и ближайшихъ къ нему собесѣдниковъ—кампаніоновъ; *всѣ* преданія съ ихъ объясненіями и всѣ Ахкамы, вытекающіе изъ того и другаго или изъ прочихъ элементовъ закона (т. е. *Иджмаа и Гкіасъ*. См. 2 статью). Они пользовались правомъ *Мюджтехида* т. е. безусловнаго авторитета, и потому рѣшали всякое дѣло по собственному разумѣнію. Эти Мюджтехиды передавали свою мудрость ученикамъ своимъ, и все это производилось изустно. Изъ Мюджтехидовъ этого времени, т. е. исхода 1-го столѣтія по Гиджрѣ, отличались между прочими: زراره بن اوفى *Зерарэ бинъ Ауфи* (сконч. въ 93); سعيد بن المسيب *Саидъ бинъ Аль-Мюсейибъ*; ابو بكر بن عبد الرحمن

Абу-бекръ бинъ Абдуррахманъ; عروه بن الزبير *Орвэ бинъ Аззюбейръ* (скончавшіеся въ 94 году); ابراهيم النخعى *Ибрагимъ Аннахáи* (95); عبيد الله بن عبد الله *Обейдуллагъ бинъ Абдуллагъ* (98); خارجه بن زيد *Хариджэ бинъ Зейдъ* (100); عامر الشعبى *Амеръ Ашшааби* (104); حماد *Химадъ*, наставникъ Абу-Ханифэ; سليمان بن يسار *Сулейманъ бинъ Есара;* حسن البصرى *Хасанъ Альбасри;* ابن سيرين *Ибни Сиринъ;* امام نافع *Имами-Нафи* (107-118) и другіе. Около половины 2-го столѣтія приступлено было къ составленію руководительныхъ книгъ по всѣмъ Шарáскимъ наукамъ. Исторія передаетъ намъ имена семи ученыхъ, которые въ одно и то же время занимались въ разныхъ мѣстахъ составленіемъ систематическихъ сочиненій по части толкованія Алкорана, ученія преданій и Законовѣдѣнія. Они суть: 1, *Ибни Джерихъ* ابن جريج въ Меккѣ; 2, *Мáликъ* مالك въ Мединѣ; 3, *Аль-аузáи* الاوزاعى въ Сиріи; 4, *Химадъ бинъ Мюслимэ* حماد بن مسلمه въ Басрѣ; 5, *Момаръ* معمار въ Еменѣ; 6 и 7, *Сюфьянъ-Ассаури* (10) سفيان الثورى и *Абу-Ханифэ* ابو حنيفه въ Куфѣ. Къ этимъ прибавляютъ еще: الربيع بن صباح *Арреби бинъ Сабахъ* въ Басрѣ; جريج بن عبد الحميد *Жерихъ бинъ Абдульхамидъ* въ Реѣ; ابن شهاب *Ибнъ Шегабъ* и ابن مبارك *Ибни-Мубарекъ* въ Хорасанѣ (11). Эта

(10 См. تقويم التواريخ *Катибъ-Челеби*, годъ ١٤٠

(11) См. محاضرات الاوايل Гл. 15. Всѣ эти писатели начали свое поприще въ Халифатетво Омара бинъ Абдюль-Азиза عمر بن عبد العزيز VIII-го Халифа изъ Дома Умейіэ, который считается благочестивѣйшимъ и просвѣщеннѣйшимъ изъ Дома

эпоха была началомъ того примѣчательнаго періода просвѣщенія Востока, которое вскорѣ возвысило его надъ всѣми странами современнаго міра. Давно уже власть Халифовъ начала распространять господство вѣры и языка Арабовъ внѣ предѣловъ Азіи; внутри Гусударства кипѣла дѣятельность умовъ подъ вліяніемъ фанатизма, собственнаго интереса и славолюбія; духъ правленія, подчиненный религіи и благопріятствуемый временными обстоятельствами, много вспомоществовалъ успѣхамъ этого движенія. Небезъизвѣстны читателямъ нашимъ многократныя кровопролитія, происходившія на Востокѣ около этого времени отъ появленія и образованія различныхъ сектъ. Тутъ дѣйствовали частію фанатизмъ и частію властолюбіе, которыя руководили многими изъ сектантовъ и ихъ послѣдователей; здѣсь могущество Халифовъ не было достаточно и къ совершенному истребленію ихъ и къ удержанію *правовѣрныхъ* отъ ихъ соблазна; тутъ необходима была власть Улемовъ, или лучше сказать *война перомъ*, а это требовало знанія и обработки языка. Начало было сдѣлано: партіи воевали долго и мечемъ и перомъ, и эта революція положила прочное основаніе просвѣщенію цѣлаго Востока, успѣхамъ котораго благопріятствовали Халифы, если не по собственной любознательности, то по крайней мѣрѣ для своей славы.

Мервана, и вѣкъ котораго процвѣталъ ученостію. Абу-Ханифэ, начавшій также свое поприще въ его кратковременное правленіе, превозноситъ его до степени первыхъ четырехъ Халифовъ, и говоритъ, что благочестивыхъ Халифовъ было пять: Абубекръ, Омаръ, Османъ, Али и Омаръ бинъ Абдюль-Азизъ الخلفاء الراشدون خمسة ابو بكر وعمر وعثمان وعلى وعمر بن عبد العزيز (См. جامع اللطايف о Халифѣ عمر بن عبد العزيز). Ему одному, послѣ четырехъ Халифовъ, приписываютъ степень Иджтихада или законоучредительную власть.

Тогда, говорю я, положено основаніе просвѣщенію Востока. *Хариджиты*, а преимущественно *Мютезилиты*, составляли сильныя партіи; послѣднихъ было около 20 различныхъ подраздѣленій (12); и это подало поводъ къ образованію схоластическаго Богословія, которому предшествовало открытіе школъ для систематическаго преподаванія грамматики въ Куфѣ, Басрѣ и другихъ мѣстахъ. Теперь наука Фигкхъ имѣла предъ собою сильную соперницу; само собою разумѣется, какъ старшая и прямо основанная на ученіи Алкорана и Сюннета,—сдѣлалась предметомъ сильнѣйшаго изслѣдованія и глубокой обработки; въ продолженіе ста лѣтъ появились шесть школъ или сектъ, изъ которыхъ четыре главныя донынѣ составляютъ ученіе огромной массы послѣдователей Сюннета. Имена шести Мюджтехидовъ, учредителей этихъ школъ, не произносятся устами Сюннитовъ безъ восклицательныхъ фразъ, выражающихъ глубокое почтеніе къ ихъ памяти. Они разсматриваются какъ столпы вѣры, какъ возобновители Ислама. Имена шести основателей сектъ заключаются въ слѣдующихъ неправильныхъ стихахъ, найденныхъ мною въ одномъ изъ сочиненій знаменитаго Ибни-Кемаль-Паши; я ихъ передаю какъ нашелъ въ рукописи, не рѣшаясь исправить невѣрность размѣра:

وان شئت اركان الشريعه فاستمع　　واحفظ لتعرفهم ان كنت سامعا
محمد والنعمان ومالك واحمد　　وسفيان واذكر بعد داود تابعا

т. е. слово въ слово. „ если ты хочешь знать столповъ Шаріата, то слушай и вникай, чтобы узнать ихъ, когда ты желаешь слышать: Мюхеммедъ,

(12) См. Sales Koran, Préliminaire discourse: Of the Principal sects amony the Mahometans etc.

Нюманъ, Маликъ, Ахмедъ, Сюфьянъ, а потомъ вспомни Давуда за ними." Въ стихахъ старшинство этихъ шести знаменитыхъ мужей не соблюдено по требованію размѣра. Я ихъ здѣсь упомяну по порядку, указывая въ скобкахъ на годъ кончины каждаго. 1, Нюманъ сынъ Сабита, прозванный Абу-Ханифэ, котораго по старшинству называютъ *Имамъ Аазамъ* т. е. величайшій или старшій Имамъ. По этимъ эпитетамъ получили названія и послѣдователи его: *Ханифиды*, *Аазамиты* (Онъ скончался въ 150 г. по Гиджрѣ.). 2, Имамъ Маликъ (179 г.); 3, Сюфьянъ Ассаури [13] (161); 4, Имамъ Мюхеммедъ Аш-шафій (204); 5, Имамъ Ахмедъ бинъ-Аль-Ханбель (241); и 6) Имамъ Давудъ Аз-загири (270). Эти шесть Имамовъ, по своему разумѣнію, своими преподаваніями, учредили полныя системы Законовѣдѣнія, имѣющія нѣкоторыя отступленія одна отъ другой; ученики ихъ съ послѣдователями своими обработали эти системы и оставили послѣ себя необъятные труды, которые не могутъ не поразить удивленіемъ всякаго безпристрастнаго изслѣдователя Мюсюльманской Юриспруденціи. О правахъ этихъ шести Имамовъ и ихъ учениковъ и о элементахъ, на которыхъ основана школа или система каждаго изъ нихъ, будетъ сказано въ слѣдующей статьѣ этого сочиненія. Я только замѣчу здѣсь, что успѣхи каждой школы совершенно зависѣли отъ вліянія и дѣятельности его послѣдователей. Въ этомъ отношеніи первенство принадлежитъ школѣ Ханафитовъ, потомъ—Шафіитовъ, Ханбелитовъ и Маликитовъ; эти четыре школы нынѣ составляютъ главныя секты Сюннитскія. Школы же Сауридовъ и Загиридовъ

---

[13] Нѣкоторые вмѣсто этого разумѣютъ *Ибни-Уейне* سفيان بن عيينه Имама Гиджазскаго, скончавшагося въ 198; но я слѣдовалъ Ибни-Халлекану.

скоро исчезли, соединившись съ другими, такъ что въ 8 столѣтіи Гиджры очень не много осталось изъ ихъ послѣдователей.

Эту статью я окончу немногими словами объ отношеніи между сими четырмя сектами и о положеніи Законовѣдѣнія нынѣ на Востокѣ.

1. Всѣ эти первостепенные Имамы-основатели сектъ, были отъ природы люди кроткіе, безпристрастные и обладали громадными запасами знанія въ Шараскихъ наукахъ. Они чтили память другъ друга и никогда ни словомъ, ни дѣломъ не обнаруживали мысли о превосходствѣ своемъ надъ другими собратами; напротивъ, младшіе относились съ полнымъ уваженіемъ о старшихъ, отдавая имъ должную справедливость. Напримѣръ Имамъ Шафій говорилъ объ Имамѣ Аазамѣ, что нѣтъ никого въ свѣтѣ ученѣе его въ Законовѣдѣніи, что въ законопроизводствѣ по *Гкіасу* онъ *отецъ рода человѣческаго*, (14) и что, кто не читалъ его сочиненій и его учениковъ, тотъ еще не знаетъ Юриспруденціи. Сверхъ того Шафій гордился тѣмъ, что былъ изъ числа учениковъ ученика Имама-Аазама (15). Ахмедъ бинъ Альханбель, будучи боленъ, носилъ рубашку Шафія для выздоровленія. Но это не мѣшало

---

(14) *Гкіасъ* одинъ изъ четырехъ элементовъ законопроизводства. См. объ этомъ въ слѣдующей статьѣ.—Выраженіе—*отецъ рода человѣческаго*—толкуютъ двояко: 1) что онъ посредствомъ Гкіаса благодѣтельствовалъ роду человѣческому; 2, что онъ въ этой системѣ глава всѣхъ ученыхъ Фагкиховъ. См. تذكرة الحكم وطبقات الامم стр. 66.

(15) Имамъ Мюхеммедъ Аш-шебани, одинъ изъ главнѣйшихъ Мюджтехидовъ секты Ханифитской, ученикъ Имама Аазама, женился на матери Шафія, который жилъ нѣкоторое время съ своимъ отчимомъ и слушалъ его уроки.

имъ образовать новую школу Законовѣдѣнія и отступить много или мало отъ мнѣнія своихъ предшественниковъ: *ибо право дѣйствовать по своему разумѣнію предписывается самымъ закономъ всякому, кто доходитъ до степени Иджтихада.* Этому мы находимъ много примѣровъ даже въ первыхъ порахъ Ислама. Напримѣръ Али выводилъ изъ законовъ, что въ его дѣлѣ свидѣтельство его сына, какъ члена семейства Пророка, должно быть принимаемо; но современникъ и послѣдователь его Шюрейхъ-Алкенди оспаривалъ этотъ предмедъ, придерживаясь общаго закона, и это не считалось преступленіемъ противъ намѣстника Пророка (16).

2. Изъ послѣдователей этихъ школъ или сектъ, хотя каждый отдаетъ преимущество своему Имаму, не имѣетъ права входить въ разсужденіе о сравненіи достоинствъ первыхъ учредителей ихъ, и въ случаѣ необходимости имъ предписывается руководствоваться правилами ближайшей секты. Это я говорю, основываясь на словахъ безпристрастныхъ Улемовъ (17). Они ссылаются на то, что Мюджтехиды перваго разряда всѣ закономъ уполномочены понимать Ахкамы Шаріата по собственному разумѣнію. Слѣдственно всякій изъ нихъ долженъ былъ руководствоваться одними и тѣми же правилами; а если между ихъ мнѣніями существуетъ разница, то ничтожная, происходящая отъ *строгости* одного и *снисходительности* другаго; такъ что, если вникнуть въ сущность

---

(16) См. الفصول الستة لمولانا محمد بن محمود الشرعى البخارى

(17). См. ميزان الشعرانى гл. 8—11; также القول السديد одно изъ сочиненій Сайидъ Шерифа Самаркандскаго السيد شريف السمرقندى гл. I.

дѣла, разница не должна существовать. Но Фагкихи, ревностные приверженцы своей школы, опровергаютъ ученіе противныхъ школъ и налагаютъ (ни на чемъ не основываясь) наказаніе тѣмъ изъ своихъ собратіевъ—Мюгкеллидовъ, которые добровольно предпочтутъ ученіе какой нибудь изъ противоположныхъ школъ, между тѣмъ какъ мы знаемъ болѣе 50-ти знаменитѣйшихъ законовѣдцевъ древнихъ временъ, которые то принадлежали одной школѣ, то другой, и въ этомъ не подвергались никакому порицанію. Таковые ревностные Фагкихи каждой школы говорятъ, что ихъ Мютжтехидъ *справедливъ* вообще, но *могъ ошибиться*, а другіе Мюджтехиды *несправедливы вообще*, но *могли не ошибаться*. Но это все политическая преграда для удержанія послѣдователей одной школы, въ особенности изъ черни, отъ перехода въ другую.

3. Законовѣдѣніе каждой школы обработано чрезвычайно хорошо. Какъ эта наука, съ начала появленія до сего времени, торжествуетъ надъ всѣми прочими отраслями знанія на Востокѣ, то нельзя сомнѣваться въ совершенной ея обработкѣ. Школа каждаго Имама усовершенствована его учениками и учениками его учениковъ, которые по своимъ достоинствамъ занимаютъ различныя степени авторитета, какъ объ этомъ будетъ сказано въ слѣдующей статьѣ; и вотъ уже слишкомъ 650 лѣтъ, какъ не дѣлается никакого прибавленія, никакой перемѣны въ правилахъ каждой школы противъ того, что сдѣлано и что существовало до политическаго пресѣченія періода Иджтихада. Но всякій ученый Фагкихъ имѣетъ право писать руководительныя книги по части Законовѣдѣнія, или комментаріи на какое нибудь трудное сочиненіе въ этой наукѣ: такими книгами обогащены школы Мюсюльманъ. Ими руководствуются Муфтіи, Кадіи и вообще всѣ Судьи.

Законовѣдѣніе процвѣтало прежде въ Иракахъ, Персіи, Бухарѣ, Маверауннахрѣ и Индіи, потомъ перешло въ Турцію вначалѣ 8-го столѣтія гиджры, и, по мѣрѣ возвышенія его тамъ, приходило въ упадокъ въ другихъ странахъ; даже теперь въ Турціи оно обработывается съ большимъ успѣхомъ, нежели гдѣ нибудь. Для желающихъ знать ходъ образованія этой науки въ Турціи, я сошлюсь на рукопись подъ названіемъ شقایق النعمانیه فی علماء دولت عثمانیه на Арабскомъ языкѣ.

4. Всѣ предписанія Фигкха можно раздѣлить на *духовно-обрядные* и *гражданскіе* или политическіе; въ составъ первыхъ входятъ всѣ правила, относящіяся къ наружнымъ формамъ религіи, какъ то: совершеніе молитвъ, омовеніе, очищеніе, постъ, зекатъ, т. е. очищеніе имѣнія внесеніемъ подати въ *Бейтюльмаль* и подаяніемъ милостыни и проч, путешествіе въ Мекку и т. п. Въ составъ вторыхъ входятъ всѣ правила, относящіяся къ гражданскому или политическому быту Мюсюльманъ, какъ то: война противъ невѣрныхъ и бунтовщиковъ изъ единовѣрцевъ, и всѣ полицейскія, гражданскія и уголовныя дѣла. А какъ всѣ правила Фигкха разсматриваются какъ основанныя на Ахкамахъ Алкорана и Сюннета, слѣдственно не какъ произведенія человѣческія, то законописатели въ своихъ системахъ не осмѣливались брать на себя права постановлять между ними главныя подраздѣленія, какія мы нынѣ принимаемъ. Они изложили эти правила по важности предметовъ, распредѣляя ихъ по отдѣльнымъ книгамъ и главамъ. Напримѣръ первая обязанность человѣка есть совершеніе молитвъ, потому они и начинали съ *очищенія* طهارت какъ приготовленія къ молитвѣ; потомъ говорили о *молитвѣ, зекатѣ, постѣ* и т. д. какъ читатель нашъ увидитъ изъ оглавленія предлежащей книги. Эта система

3

соблюдалась всѣми Фагкихами въ ихъ сочиненіяхъ, но всякому предоставлялось между тѣмъ право, по своему разумѣнію, отдать первенство той изъ политическихъ статей, которую онъ считаетъ или важнѣе или болѣе имѣющею связь съ предъидущею.

II.

Законовѣдцы Востока съ самыхъ первыхъ эпохъ Ислама были защитниками самостоятельности и неприкосновенности законовъ. Мухаммедъ сосредоточилъ въ себѣ все, что относилось къ духовной и политической жизни своихъ послѣдователей. Алкоранъ и Сюннетъ, которые онъ оставилъ имъ, долженствовали быть непреложными руководителями ихъ послѣ его кончины, а исполнительная власть, надлежащее и строгое попеченіе о сихъ началахъ вѣры и право изслѣдывать ихъ было предоставлено достойнѣйшимъ изъ компаніоновъ, преимущественно же преемникамъ—старѣйшинамъ ѳеократическаго общества, которые судили и рядили правовѣрныхъ. Халифы наслѣдовали политическую власть Пророка, но не имѣли никакого права на законодательство: изслѣдуя Алкоранъ и Сюннетъ, они только могли подводить законы и учреждать формулы закона, служащія для другихъ, неимѣющихъ этого права, руководствомъ въ случаѣ нужды. Скоро побѣды Сарациновъ разширили границы владѣнія Халифовъ внѣ предѣловъ Азіи, и стремленіе властолюбія постепенно перемѣняло значеніе Халифатства; тутъ явился деспотизмъ подъ оболочкою наружнаго благочестія; мало по малу духъ ѳеократизма измѣнился и власть политическая совершенно отдѣлилась отъ власти духовной и торжествовала вліяніемъ на законъ. Но общество Улемовъ

еще не раздѣлилось, оно смотрѣло на новыхъ предводителей Ислама, какъ на самозванцевъ и назвало ихъ *Зелемэ* т. е. тиранами, притѣснителями, и защищало, по мѣрѣ силъ своихъ, неприкосновенность закона; похитители же Халифатства, не будучи въ состояніи присвоить себѣ права ни на законодательство, ни на законоучрежденіе и страшась отступить явно отъ предписаній Алкорана и Сюннета, своею политикою старались поддержать свою независимость и важность законовъ, на которыхъ они неминуемо должны были основывать хотя наружныя формы правленія. Даже многіе изъ нихъ, желая согласія и мира, не брали на себя права самовольно рѣшать дѣла подданныхъ, подлежащія закону, а напротивъ, свои собственныя предавали сужденію законовѣдцевъ.

Такимъ образомъ законопроизводство оставалось въ рукахъ однихъ законовѣдцевъ, которые рѣшали дѣла, предлагаемыя имъ Мюсюльманами, и изъ которыхъ Халифы также избирали главныхъ судей, что дѣлается до нынѣ во всѣхъ Мухаммеданскихъ Гасударствахъ. Эти законовѣдцы получали свои знанія отъ своихъ учителей, отъ которыхъ они добивались и благословенія на будущую дѣятельность свою на поприщѣ Законовѣдѣнія; они совершенно слѣдовали мнѣніямъ своихъ наставниковъ во всѣхъ отношеніяхъ до тѣхъ поръ, пока сами не пріобрѣтали *самостоятельности* или авторитета. Эта самостоятельность именуется въ Юриспруденціи *Иджтихадъ*.

Прежде нежели я приступлю къ изъясненію этого слова и къ подраздѣленію Иджтихада, считаю нужнымъ помѣстить здѣсь нѣсколько аксіомъ, извлеченныхъ изъ *Усули-фикха* или основъ Законовѣдѣнія и *Ильмюль-келяма* или схоластическаго Богословія, о чемъ мы имѣли случай сказать нѣсколько словъ въ первой статьѣ.

1. Всѣ Ахкамы Шаріата относятся къ Мюкеллефамъ.

2. Всякій Мюкеллефъ обязанъ знать эти Ахкамы для того, чтобы руководствоваться ими въ своей жизни (18), или по собственнымъ изслѣдованіямъ ихъ, или по ученію другихъ изслѣдователей.

3. Изслѣдованіе Ахкама Шаріата есть предметъ въ высшей степени значительный на поприщѣ предпріятій человѣческихъ; успѣхи въ этомъ дѣлѣ могутъ быть только слѣдствіемъ особаго дара Божія, ниспосланнаго избраннымъ.

4. Законовѣдцы, изслѣдовавшіе Ахкамы въ первомъ вѣкѣ Ислама (19), всѣ достигли этой степени избранничества; изъ нихъ же втораго или третьяго вѣка (20) многіе достигли этой степени, но между первыми и послѣдними есть разница.

5. Всякій приверженецъ ученія высшаго изслѣдователя обязанъ руководствоваться, въ исполненіи своихъ обязанностей, правилами имъ установленными, въ слѣдствіе своихъ глубокихъ разысканій.

---

(18). О Мюкеллефѣ см. выше прим. 2. Болье всего здѣсь принимается въ соображеніе предписанія Шаріата, относящіяся къ религіознымъ обязанностямъ Мюсюльманина, безъ исполненія которыхъ онъ бы считался отверженнымъ.

(19). Подъ первымъ вѣкомъ Ислама мы разумѣемъ вѣкъ *Компаніоновъ* (صحابه или اصحاب) т. е. непосредственныхъ учениковъ и собесѣдниковъ Пророка, которые также занимаютъ разныя степени значенія, смотря по ихъ заслугамъ и знанію.

(20). Подъ вторымъ вѣкомъ разумѣемъ вѣкъ *Табіевъ* (التابعون) послѣдователей-компаніоновъ, т. е. непосредственно у нихъ учившихся. Подъ третьимъ вѣкомъ разумѣемъ вѣкъ послѣдователей, т. е. учениковъ *Табіевъ* (تبع التابعين)

6. Изслѣдованіе законовъ и вообще созерцаніе Юриспруденціи и толкованіе трудныхъ мѣстъ ея дозволяется всѣмъ послѣдователямъ, которые однако же занимаютъ различныя степени; никто изъ нихъ не можетъ присвоить себѣ права дѣйствовать мимо главныхъ законоучредителей, толковать начала Шаріáта по своему мнѣнію и выводить *новыя* сентенціи; развѣ изключенія допускаются въ такомъ случаѣ, когда послѣдователь своею строгою жизнію, своими высокими познаніями и чрезмѣрною дѣятельностію достигнетъ степени Иджтихада.

Вотъ нѣкоторыя аксіомы, могущія послужить намъ объясненіями въ продолженіи этой статьи. Итакъ приступимъ къ дѣлу.

I. *Иджтихадъ* и разныя степени его.

Степень самостоятельности и авторитета въ Законовѣдѣніи именуется у Мюсюльманъ *Иджтихадъ*. Слово это лексикографически значитъ: *сильное стараніе*, *стремленіе* (21). Въ изслѣдованіи элементовъ законовъ достиженіе степени авторитета называется въ Юриспруденціи Иджтихадъ; слѣдственно лице, достигшее этой степени, именуется Мюджтехидъ.

Иджтихадъ имѣетъ три главныя степени: الاجتهاد في الشرع самостоятельность въ законоучрежденіи; الاجتهاد في المذهب самостоятельность въ *школѣ*, или системѣ законоучредителя; и الاجتهاد في المسايل самостоятельность въ производ-

(21). Корень этого слова الجهد значитъ: сила, употребленіе послѣднихъ силъ для достиженія чего нибудь, и т. п.

ствѣ приговоровъ въ системѣ законоучредителя необъясненныхъ. Эта же степень иначе именуется الاجتهاد فى الفتاوى т. е. авторитетъ въ приговорахъ закона. Первая изъ этихъ степеней называется въ основахъ Юриспруденціи الاجتهاد المطلق الغير المنتسب т. е. *авторитетъ совершенный; неотносительный;* вторая—الاجتهاد المنتسب—*авторитетъ относительный*, и третья الاجتهاد الجزئى —*авторитетъ спеціальный.*

Первая степень Иджтихада.

Самостоятельностію въ законоучрежденіи считается, въ глазахъ Шаріáта, самый высшій даръ Божій, котораго удостоились всѣ законоизслѣдователи перваго, а нѣкоторые—втораго и третьяго вѣка Ислама, только съ тою разницею, что ближайшіе или первые компаніоны Пророка, какъ непосредственно передавшіе сокровищницы законовѣдѣнія потомству, считаются выше одною степенью достоинства законоучредителей втораго и третьяго вѣка, которые впрочемъ во многихъ случаяхъ имѣли право и несогласоваться съ мнѣніями первыхъ въ толкованіи главныхъ элементовъ закона и въ приложеніяхъ ихъ къ требованіямъ обстоятельствъ жизни. Въ этомъ отношеніи между авторитетами втораго и третьяго вѣка Мюсюльмане не полагаютъ никакой разницы, т. е. *совершенные Мюджтехиды* обоихъ вѣковъ во всѣхъ отношеніяхъ равны между собою и въ правахъ не имѣютъ преимущества одинъ передъ другимъ. Слѣдующія слова Абу-ханифата подтверждаютъ это; онъ говорилъ: ماجائنا من الصحابة فعلى الراس والعين وما جائنا من التابعين فهم رجال ونحن رجال „что до насъ дошло отъ компаніоновъ, то *на главѣ и на глазахъ нашихъ* (т. е.

тому мы повинуемся съ уваженіемъ); а что дошло до насъ отъ *Табіевъ*, то—*они люди и мы люди* (т. е. то мы принимаемъ какъ отъ людей, подобныхъ себѣ). Отсюда слѣдуетъ, что права ихъ одинаковы (22). Эта степень Иджтихада послѣ Табіевъ присвоена только шести особамъ, о которыхъ мы говорили уже нѣсколько въ первой статьѣ; но были люди въ ихъ время и послѣ, которые своимъ знаніемъ достигли этой степени, или присвоили себѣ право Мюджтехидъ; впрочемъ авторитетъ ихъ не признанъ Улемами. Въ одной изъ приведенныхъ мною аксіомъ, въ началѣ этой статьи, сказано: ,,всякій Мюкеллефъ своею строгою жизнію, своими высокими познаніями въ Шараскихъ

---

(22). Въ нѣкоторыхъ сочиненіяхъ эти слова Абуханифата переданы намъ слѣдующимъ образомъ: ماجاء عن رسول الله صلعم فعلى الراس والعين وليس لنا مخالفة وما جاءنا عن الصحابة تخيرنا وماجاءنا عن غيرهم فهم رجال ونحن رجال ,,что до насъ дошло отъ Пророка, то *на главѣ нашей и на глазахъ нашихъ*,—нѣтъ у насъ тому сопротивленія; что дошло до насъ отъ компаніоновъ, то мы принимаемъ, а что дошло до насъ отъ прочихъ, то—*они люди и мы люди*.“ См. كتاب ميزان الشعرانيه главу подъ титуломъ: ضعف قول من نسب الى الامام حنيفه انه تقدم القياس على الحديث также: الفصول الستة لمولانا محمد بن المحمود الشرعى البخارى стр. 132. Нѣкоторые изъ Улемовъ приводятъ эти слова Абуханифата какъ доказательство что онъ принадлежалъ къ числу *Табіевъ;* но мнѣ кажется это несправедливымъ. Мы знаемъ, что онъ хотя и имѣлъ счастіе видѣть въ своей юности (когда ему было 12—15 лѣтъ) нѣкоторыхъ изъ компаніоновъ Пророка, но *принялъ науки* отъ *Химада*, одного изъ *Табіевъ*; сверхъ того, выраженіе: *что дошло до насъ отъ Табіевъ,—то—они люди и мы люди*—ясно доказываетъ, что онъ не считалъ себя въ числѣ Табіевъ, но равнымъ съ ними въ правахъ.

наукахъ можетъ достичь степени Иджтихада;—но, чтобы пресѣчь умноженіе Мюджтехидовъ, которое вредило бы четыремъ главнымъ школамъ Сюннитовъ, а можетъ быть и навлекло бы бѣдствіе Исламу,—въ основахъ Юриспруденціи замѣчено, что достиженіе степени совершеннаго Иджтихада зависитъ отъ многихъ условій; исполненіе которыхъ не такъ легко и едва-ли возможно нынѣ. Эти условія суть:

1. Знаніе Алкорана во всѣхъ отношеніяхъ, т. е. совершенное владѣніе Арабизмомъ; основательное знаніе всѣхъ Ахкамовъ, или что касается до ихъ подраздѣленія, до ихъ соотношенія между собою и до ихъ связи съ Ахкамами *Сюннета*; совершенное знаніе Алкорана наизустъ съ толкованіемъ и проч. [23].

---

(23) Въ отношеніи знанія Алкорана вполнѣ—находится много споровъ между Философами—юриспрудентами (الاصوليين); иные говорятъ, что знанія сомнительныхъ мѣстъ (متشابهات) Алкорана принадлежитъ только Богу и избраннымъ Его (الراسخون فى العلم), и нельзя требовать этого отъ Мюджтехидовъ: ибо избранные въ этомъ отношеніи суть только Пророкъ, его семейство и преемники. Другіе говорятъ, что подъ эпитетомъ *аррасихунэфиль-ильми* должно разумѣть и всякаго совершеннаго Мюджтехида. Также выучиваніе всего Алкорана *наизустъ* не принимается иными въ числѣ условій. (См. объ этомъ сочиненіе, подъ заглавіемъ مفحم الاكباد فى بيان موار الاجتهاد *утѣшитель сердца въ знаніи условій Иджтихада*. Сочиненіе знаменитаго *Аш-ша-рани* (الشعرانى). Они соглашаются даже на знаніе наизустъ 500 приговоровъ Алкорана. (См. слѣд. примѣчаніе).

2) Совершенное знаніе всѣхъ преданій, или покрайней мѣрѣ три тысячи изъ нихъ, также во всѣхъ отношеніяхъ, т. е. глубокое знаніе ихъ содержанія; знаніе исторіи преданій, т. е. почему онѣ произнесены Пророкомъ; какъ дошли отъ устъ Пророка до будущихъ вѣковъ Ислама, и чрезъ какихъ людей; знаніе ихъ соотношенія съ Ахкамами Алкорана; знаніе ихъ подраздѣленія и наконецъ знаніе наизустъ достовѣрныхъ изъ нихъ [24]. 3) Строгая жизнь и благочестіе, и 4) совершенное знаніе всѣхъ наукъ Шаріáта. Нынѣ же, при совершенной обработкѣ господствующихъ четырехъ школъ Законовѣдѣнія, отъ домогающагося званія Мюджтехида, сверхъ вышесказаннаго, требуется еще совершеноое знаніе каждой изъ системъ четырехъ Имамовъ и равномѣрно другихъ Мюджтехидовъ втораго и третьяго вѣка Ислама, которыхъ школы не дошли до насъ [25].

---

(24). Преданіе раздѣляется на три главныхъ подраздѣленія: 1) *Мютеватиръ* (متواتر) т. е. *достовѣрныя*, — извѣстныя еще компаніонамъ Мухаммеда при его жизни. Таковыя считаются *Нессами* (نص) т. е. элементами закона, признанными всѣми сектами, какъ неподлежащія никакому сомнѣнію. 2) *Мешгуръ* (مشهور) *извѣстныя*, т. е. тѣ изъ преданій, которыя стали извѣстны между компаніонами по кончинѣ Пророка, и которыя принимаются иными, какъ элементы закона, другими— какъ вспомогательными руководствами въ Законовѣдѣніи. 3) *Ахадъ* (احاد) *единицы*, т. е. преданія, сдѣлавшіяся извѣстными со времени Табіевъ и ихъ учениковъ, или лучше сказать такія, начало которыхъ приписывается *одному* только изъ компаніоновъ. Эти преданія отвергаются въ серьезныхъ предметахъ Законовѣдѣнія, какъ скоро имъ нѣтъ другой какой-нибудь опоры.

(25). Послѣднее условіе болѣе всего затрудняетъ достиженіе степени Иджтихада;

При такомъ положеніи дѣла, съ одной стороны строгость общества Улемовъ въ своемъ почти невозможномъ требованіи отъ состязающагося на поприщѣ Иджтихада, съ другой — ихъ самолюбіе другъ предъ другомъ, и приверженность къ своимъ Имамамъ — совершенно преграждаютъ путь къ успѣхамъ всякаго ищущаго степени Иджтихада. Но съ другой стороны, по правиламъ же Усуля, никому не преграждена дорога къ степени Иджтихада, (о чемъ нами упомянуто выше). Имамъ Ахмедъ Ибни-ль Хамбель, послѣд-

---

впрочемъ это выдумка ревностныхъ Фагкиховъ, неоснованная ни на какомъ авторитетѣ. Приведу здѣсь въ подлинномъ Арабскомъ языкѣ слова одного знаменитаго законовѣдца X столѣтія Гиджры, относящіяся къ условіямъ Иджтихада и его значенію. Это شمس الدين محمد القهستانى самый лучшій комментаторъ изданнаго нами сочиненія, онъ говоритъ:

الاجتهاد لغة تحمل الجهد اى المشقة وشريعة بذل الفقيه تمام طاقته بحيث يحس فى نفسه العجز عن المزيد عليه لتحصيل ظن بحكم شرعى وشرطه ان يكون عالما بمعانى مقدار خمس ماية اية وثلاثة الاف حديث واردة فى الاحكام ويكون عالما باقسامه اللغة بان يعلم معانى المفردات والمركبات وخواصها فى الافادة فيشترط علم اللغة والصرف والنحو والمعانى والبيان بحيث يعرف بذلك خطابات العرب وعاداتهم فى الاستعمال وشريعة بان يعلم المعانى المؤثرة فى الاحكام وان يكون عالما باقسامها من الخاص والمشترك والمجمل وغيرها وباقسام سند الحديث وعالما بحال الرواة الا انها كالمتعذر فى هذا الزمان لكثرة الوسايط فالاولى الاكتفاء بتعديل الائمه الثقات الخ

См. въ главѣ о *судопроизводствѣ* (كتاب القضا) толкованіе на слово الاجتهاد въ выраженіи текста Мюхтесера (см. стр. ١٧٨ строка ٥) والاجتهاد شرط للاولوية. —

ній изъ четырехъ Имамовъ, говорилъ своимъ ученикамъ: خذوا العلم من حيث اخذه الائمه ولا تقنعوا بالتقليد فان ذلك عمى فى البصيرة «исчерпайте свое знаніе изъ тѣхъ началъ, откуда исчерпали его ваши Имамы, и не довольствуйтесь однимъ *Тагклидомъ* (послѣдованіемъ), ибо это есть душевная слѣпота» (См. ميزان الشعرانى глав. 4). Сверхъ того преданіе говоритъ, что Иджтиҳадъ *не долженъ быть пресѣченъ доколѣ существуетъ Исламъ.*

Чтобы избѣжать противорѣчія и соединить эти два правила основъ Законовѣдѣнія, философы-юристы большинствомъ голосовъ положили: 1) Достиженіе степени Иджтихада возможно тѣмъ изъ Мюкеллефовъ, которые, при благословеніи Божіемъ, устремятся къ своей цѣли съ благочестіемъ и глубокими изслѣдованіями главныхъ элементовъ Шаріата; доходя до этой степени, своимъ самосознаніемъ, они необходимо должны сбросить съ себя личину *Тагклида* т. е. обязанность послѣдователя, и совершать свои обязанности, сообразуясь съ законами, по собственному разумѣнію. 2) Улемы, прежде нежели признаютъ авторитетъ таковыхъ, должны совершенно удостовѣриться, исполнены-ли домогающимся степени Иджтихада всѣ условія, требуемыя отъ него для достиженія своей цѣли. — Согласуя сіи два правила, Улемы выводятъ результаты: 1) что Мюгкеллиду возможно дойти до степени Иджтихада и пользоваться всѣми правами этой степени; 2) что его ученіе, или его система въ Юриспруденціи можетъ быть и непринятою Улемами. Изъ этихъ двухъ результатовъ выходитъ, вопервыхъ: что тѣ изъ Улемовъ, которые по собственному убѣжденію дошли до степени совершеннаго Иджтихада, могли оставаться таковыми *для себя*, и всякій вправѣ не слѣдо-

вать ихъ ученію; — вовторыхъ: что общество современныхъ Улемовъ, не имѣя достаточныхъ причинъ оставить своего Имама и слѣдовать ученію такихъ Мюджтехидовъ, не нуждается въ учрежденіи новой школы или секты. Вотъ причина, почему, въ продолженіе около тысячи лѣтъ, такъ невредимо держатся школы четырехъ Имамовъ Сюннитскихъ, и ихъ Улемы могли непризнавать до сего времени другой новой школы.

Исторія Фигкха намъ передаетъ послѣ шести Имамовъ, въ первой статьѣ упомянутыхъ, имена нѣсколькихъ знаменитыхъ людей, которые дошли, по своему сознанію, до степени совершеннаго Иджтихада; но изъ нихъ не многіе объявили свое право на эту степень, въ которой однакожъ ни одинъ не былъ признанъ всѣми Улемами. Въ числѣ главнѣйшихъ были: *Мюхеммедъ бенъ Джериръ-Аттебери* (محمد بن جرير الطبرى —), знаменитый авторъ «Исторіи народовъ и государей» (تاريخ الامم والملوك), столь извѣстной въ Европѣ болѣе по переводамъ на Персидскомъ и Турецкомъ языкахъ. 2) *Джеляльод-динъ Ассююти* (جلال الدين السيوطى), примѣчательный писатель IX — X столѣтія Гиджры, (сконч. въ 911 году) [26].

Мы не знаемъ достовѣрно, какіе переговоры были между Аттеберіемъ и Улемами его вѣка, еще недавно только признавшими права *Давуда-Аззагири*

---

(26). См. ميزان الشعرانى гл. 10. Также начало толкованія *Абдур-рауфа Аль-Менави* عبد الرووف المناوى къ сочиненію *Ассююти*, подъ заглавіемъ جامع الصغير *Джаміу-ссагиръ*.

(6-го Имама) на степень совершеннаго Иджтихада; только Исторія Фигкха говоритъ намъ, что онъ не былъ удостоенъ этой степени, хотя и сбросилъ онъ съ себя *Тагклидъ;* а противъ Ассююти намъ извѣстны многія, весьма любопытныя возраженія Улемовъ его времени, противъ которыхъ онъ *«молчалъ»*. Объ этихъ возраженіяхъ довольно подробно можно найти во многихъ мѣстахъ въ толкованіи Аль-Менави. Его не только не признавали Мюджтехидомъ-Мютлегкомъ, но даже и Мюджтехидомъ послѣдней степени, не смотря на то, что онъ считается въ числѣ самыхъ примѣчательныхъ Улемовъ Востока.

Въ числѣ Мюджтехидовъ, необъявлявшихъ своихъ правъ на степень Иджтихада, считаютъ многихъ; но они разсматриваются не какъ основатели новыхъ школъ, а какъ самостоятельные Мюджтехиды, независившіе ни отъ какого другаго Имама, и имѣвшіе права на совершеніе своихъ дѣяній, сообразно съ элементами закона, по собственному своему разсмотрѣнію, будучи Мюкеллидами одного только Пророка.

Здѣсь я долженъ замѣтить, что начало мысли о признаніи правъ нѣкоторыхъ Улемовъ на первую степень Иджтихада, принадлежитъ извѣстному числу философофъ-юриспрудентовъ послѣднихъ столѣтій; между тѣмъ какъ общество *Фюгеховъ*, послѣ упомянутыхъ шести Имамовъ — всѣхъ считаетъ или *второстепенными Мюджтехидами*, (о которыхъ будетъ говорено послѣ), или просто *Мюкеллидами*. Оно говоритъ: «можетъ статься, что и были и есть люди одаренные даромъ Иджтихада, но намъ нѣтъ нужды искать ихъ и слѣдовать ихъ ученію: ибо нѣтъ ни одного *мес'алэ* (مسئله) или вопроса-

го пункта въ Законовѣдѣніи, который не былъ-бы рѣшенъ какимъ нибудь изъ 6-ти Имамовъ съ своими учениками; слѣдственно мы не нуждаемся въ учрежденіи новой школы».

Отличные таланты и познанія Улемовъ-философовъ содѣлали ихъ самонадѣянными до того, что они сами осмѣлились сбросить съ себя обязанность Тагклида, и пригласили къ тому другихъ, подобныхъ себѣ ученыхъ. Улемы-Фагкихи считаютъ ихъ на-ряду съ *Мютезилями*, и опровергаютъ, хотя безъ сильныхъ доказательствъ, ихъ мнѣніе.

О правахъ совершенныхъ Мюджтехидовъ.

Право первостепеннаго Мюджтехида состояло въ томъ, что онъ, въ изслѣдованіи элементовъ закона, никому ни въ чемъ не подражалъ, т. е. онъ считалъ себя между Шаріатомъ (закономъ) и своими послѣдователями посредникомъ, который для ихъ руководства учредилъ систему законопроизводства, и никто изъ нихъ не имѣлъ права сдѣлать ему возраженіе въ *основахъ законовѣдѣнія* (اصول فقه). Онъ могъ толковать приговоры Алкорана, Сюннета и Иджма'а (см. ниже о элементахъ законовѣдѣнія) по собственному своему разумѣнію, и былъ въ такомъ отношеніи къ Пророку, въ какомъ были къ нему самому его Мюгкеллиды или послѣдователи; т. е. онъ руководствовался словами Пророка, а Мюгкеллиды его должны были руководствоваться словами его: такъ что, если бы кто изъ послѣдователей и нашелъ, по своему соображенію, какое нибудь явное противорѣчіе между приговоромъ Алкорана, или *Хадиса* (преданія), и приговоромъ своего Имама, относительно одного

и того-же обстоятельства, — то не имѣлъ права руководствоваться первыми, толкуя ихъ по своему разумѣнію; онъ долженъ знать, что его Имамъ имѣлъ право понимать это мѣсто Алкорана, или Хадиса, лучше его; или имѣлъ достаточныя причины растолковать его иначе, чѣмъ онъ разумѣетъ. Ему ни отъ кого не можетъ быть противорѣчія, какъ только отъ *другаго Мюджтехида*, подобнаго ему во всемъ, т. е. законоучредителя (المجتهد في الشرع); отъ *изслѣдователя школы* (المجتهد في المذهب), только въ *вѣтвяхъ* Законовѣдѣнія. Мы пояснимъ это дальше.

Вторая степень Иджтихада.

Вторая степень Иджтихада признана тѣми изъ непосредственныхъ учениковъ шести Имамовъ, которые своими многолѣтними трудами обработали системы своихъ наставниковъ — Имамовъ. Въ первой статьѣ этого сочиненія мы упомянули, что основатели нынѣ—существующихъ сектъ, въ особенности Имамъ А'азамъ, передали свое ученіе ученикамъ своимъ по большей части изустно; ученики изложили это ученіе письменно для руководства умножающагося общества послѣдователей, и совершенно обработали его. Еще при жизни своихъ Имамовъ они положили основаніе своимъ огромнымъ трудамъ: докончили остальныя статьи ихъ ученія; а по кончинѣ ихъ передали это своимъ ученикамъ и потомству. Эти сподвижники первыхъ основателей школъ, каждый въ свою очередь, пользовались особымъ уваженіемъ какъ современныхъ Улемовъ, такъ даже и своихъ Имамовъ, которые во многихъ случаяхъ въ *вѣтвяхъ* или *отрасляхъ* Закона соглашались съ ними во мнѣніяхъ; а иногда,

если не соглашались, то предоставляли имъ слѣдовать собственному разумѣнію. Чтобы пояснить это, мы должны обратиться къ элементамъ Законовѣдѣнія.

Объ элементахъ Юриспруденціи.

Въ первой статьѣ мы упомянули, что въ наукахъ Юриспруденціи считается важнымъ предметомъ *Усули-Фикхъ*—Основы Законовѣдѣнія. Эта наука опредѣляетъ права Мюджтехидовъ и Мюкеллидовъ, и содержитъ правила, которыми руководствовались первостепенные Мюджтехиды всѣхъ вѣковъ въ извлеченіи законовъ изъ главныхъ элементовъ Юриспруденціи. Самый *первый* и важнѣйшій элементъ Юриспруденціи былъ Алкоранъ, ниспосланный Богомъ-предвѣчнымъ Законодателемъ своему Пророку чрезъ Архангела Гавріила. *Вторымъ* элементомъ было *собраніе преданій* (Сюннетъ), сообщенное вдохновеннымъ посредникомъ между Богомъ и людьми (Мухаммедомъ) своимъ компаніонамъ и ученикамъ. Оба эти элементы образовали Юриспруденцію самаго перваго періода Ислама т. е. въ продолженіе жизни Мухаммеда. Когда уже не стало земнаго законодателя и новыя обстоятельства представляли новые затруднительные случаи, для которыхъ нельзя было найти ни въ Алкоранѣ, ни въ преданіи, отчетливаго и яснаго приговора, — Мюджтехиды, по праву, предоставленному имъ силою нѣсколькихъ статей Сюннета, дѣлали *соборы* (Иджмаа́), гдѣ рѣшали такіе затруднительные вопросы; — и приговоры этихъ соборовъ содѣлались, во второмъ и слѣдующихъ періодахъ Ислама, *третьимъ* элементомъ Юриспруденціи. Въ то же время нѣкоторые изъ Мюджтехидовъ и даже изъ числа компаніоновъ, основываясь на извѣстныхъ мѣстахъ Алкорана, ду-

мали, что непремѣнно о всякомъ дѣлѣ, относящемся къ людямъ и ихъ дѣянію, *должно найти* рѣшеніе въ Словѣ Божіемъ, гдѣ сказано: 1) نزلنا عليك الكتاب تبيانا لكل شيئ «Мы ниспослали тебѣ (о Мухаммедъ!) сію книгу (Алкоранъ) для изъясненія всего» и проч. (См. XVI суру подъ заглавіемъ النحل — *пчела*; стихъ 91); 2) ولا حبة في ظلمات الارض ولا رطب ولا يابس الا في كتاب مبين «Не существуетъ ни зернушка во мракахъ земли, ниже свѣжаго, ниже сухаго, о которомъ бы не было говорено въ святой книгѣ» (см. VI Суру подъ заглав. الانعام ст. 59); 3) Въ той же Сурѣ; стихѣ 38: مافرّطنا في الكتاب من شيئ «мы ничего не препустили въ книгѣ (сей)» [27]. Слѣдовательно они думали, что, если явнаго и прямаго рѣшенія въ Алкоранѣ или Сюннетѣ нельзя найти, относительно дѣяній людскихъ и проч., то по крайней мѣрѣ можно найти *подобное*, столь же явное. Напр. если въ Алкоранѣ сказано: чти отца и мать и не оказывай имъ никакого неудовольствія, — то не слѣдуетъ-ли изъ этого *явное запрещеніе* непослушанія воли родителей, и изъ запрещенія не слѣдуетъ-ли и *наказаніе*? Если въ Алкоранѣ и въ преданіяхъ сказано, что на дѣтяхъ, по мѣрѣ ихъ возможности, ле-

---

(27). Слово الكتاب или كتاب — *книга*, въ послѣднихъ стихахъ переводится нѣкоторыми толкователями „*предвѣчная таблица*" (اللوح), — на которой написано предвѣчнымъ перомъ (القلم) все предопредѣленное Богомъ и прочее; но нѣкоторые, сообразуя смыслъ этихъ стиховъ съ смысломъ перваго стиха, принимаютъ *Китабъ* за Алкоранъ.

житъ долгъ отца, — не слѣдуетъ-ли изъ этого *предписать* совершеннолѣтнимъ дѣтямъ, имѣющимъ средство исполнить за родителей своихъ такія *религіозныя обязанности*, которыя ими неисполнены по какой бы то ни было причинѣ? Извѣстное преданіе, перешедшее отъ Мухаммеда, говоритъ, что когда-то пришла къ нему женщина и сказала: «о Пророкъ! отецъ мой умеръ, но онъ не успѣлъ совершить путешествіе въ Мекку для поклоненія:— что мнѣ дѣлать?» Пророкъ отвѣчалъ: «если бы ты увидѣла, что на отцѣ твоемъ лежитъ *долгъ*, — какъ бы ты поступила?» Она отвѣчала: «заплатила бы *долгъ* сей по мѣрѣ возможности, о Пророкъ!» Мухаммедъ сказалъ: «уплачивай же и этотъ долгъ». Соображая все это и слѣдуя примѣру самаго законодателя, говорятъ иные законовѣдцы, выводя свое доказательство изъ приведеннаго мною преданія, что нѣкоторые Мюджтехиды первыхъ вѣковъ установили *четвертымъ* и дополнительнымъ элементомъ юриспруденціи — *Гкіасъ* (قياس) — сравненіе, или сравнительное приложеніе. Это называется еще اعتبار الامثال — соображеніе сходныхъ случаевъ, или слѣдованіе примѣру [28].

---

(28). Это выраженіе взято изъ Алкорана, Сура 59, стихъ 2-й: فاعتبروا يا اولو الابصار — „*берите примѣръ, о владѣющіе* (внутреннимъ) *зрѣніемъ*". Эти четыре элемента были основами школъ нынѣ существующихъ сектъ. О различныхъ мнѣніяхъ, относительно Гкіаса распространяться здѣсь неумѣстно; желающіе, могутъ найти о семъ во всякомъ руководительномъ сочиненіи въ *Усуль Фигкхъ*. Рекомендуемъ: *Тангихъ* (تنقيح) и *Таузихъ* (توضيح) сочиненіе нашего же автора; فصول البدايع ученаго *Мауляна-Фенари*; *Миргка тю-ль-вюсуль* или *ильмиль-усуль*.

Сущность или содержаніе каждаго изъ этихъ четырехъ элементовъ Юриспруденціи была разсматриваема первостепенными Мюджтехидами, съ различныхъ точекъ зрѣнія въ отношеніяхъ филологическомъ, философическомъ и историческомъ, и это различіе было причиною существующей разницы между ихъ школами. Для поясненія возмемъ въ примѣръ Алкоранъ. Мы замѣтили выше, что всякій первостепенный Мюджтехидъ долженъ знать въ совершенствѣ ученіе Алкорана *во всѣхъ отношеніяхъ*, т. е. онъ долженъ дать отчетъ о всякомъ словѣ въ Алкоранѣ, о всякомъ выраженіи, стихѣ и сурѣ; онъ долженъ знать, по мѣрѣ возможности, причины и время появленія каждаго стиха или выраженія, сношеніе ахкамов между собою, ихъ подраздѣленіе въ отношеніяхъ грамматическомъ и логическомъ, и наконецъ ихъ сомнительныя мѣста. Малѣйшая разница во мнѣніяхъ Мюджтехидовъ, въ отношеніи къ какой нибудь статьѣ изъ приведенныхъ здѣсь, само собою разумѣется, подала поводъ къ существенному различію результатовъ ихъ изслѣдованій.—Какъ въ Алкоранѣ часто встрѣчаются темныя мѣста, затрудняющія извлеченіе изъ нихъ положительныхъ приговоровъ, а иногда находится два, три и болѣе приговоровъ, различныхъ между собою, объ одномъ и томъ же предметѣ, то эти Мюджтехиды въ своихъ изслѣдованіяхъ такихъ мѣстъ, должны были руководствоваться положительными правилами, входящими въ составъ основъ Юриспруденціи. Напримѣръ въ статьѣ *о подраздѣленіи ахкамовъ Алкорана* должно было принимать въ разсужденіе: 1) лексикографическое

مرقات الوصول الى علم الاصول сочиненіе Мауля Хосрау مولاخسرو, — которыя съ своими комментаріями, болѣе другихъ употребительны.

значеніе слова; 2) опредѣленность или неопредѣленность словъ или выраженія; 3) частность или общность приговора; 4) извѣстность или неизвѣстность времени появленія двухъ, трехъ или болѣе одинаковыхъ или противоположныхъ приговоровъ, и 5) необходимость уничтоженія одного приговора другимъ (29). Всѣ Мюджтехиды одинаково руководствуются этими условіями, но не одинаково разсматриваютъ ихъ, въ отношеніи къ спорнымъ пунктамъ Алкорана, и не одинаково опредѣляютъ ихъ вліяніе въ системѣ законоучрежденія. Приведемъ одинъ только примѣръ. Слово, имѣющее *двоякое* значеніе, принимается въ томъ смыслѣ, который не можетъ вредить значенію другаго *опредѣленнаго* слова, находящагося съ нимъ въ грамматической и логической связи. Въ томъ согласны всѣ Мюджтехиды; но вотъ одно мѣсто Алкорана, въ которомъ Имамы *Шафіи* и *Маликъ* не согласуются съ Имамомъ А'азамомъ въ этомъ отношеніи: والمطلقات يتربصن بانفسهن ثلاثة قروء (2-й суры البقره, стихъ 228) — «разведенныя женщины должны ожидать трехъ *кюру* (т. е. прежде нежели имъ можно выдти за мужъ за другихъ). Слово قروء *кюру* имѣетъ два значенія: *мѣсячное очищеніе* (الحيض) *Альхэйзъ* и *время чистоты* (الطهر) *аттохръ*, т. е. время между двумя сроками или очище-

---

(29) Уничтожающій называется, по силѣ 100 стиха, 2-й Суры (البقرة) Алкорана, ناسخ *Насихъ*; а уничтоженный منسوخ *Менсухъ*. вотъ начало стиха ما ننسخ من اية او ننسها نات بخير منها او مثلها — то, что мы *уничтожаемъ*, или заставимъ тебя забыть изъ стиховъ (Алкорана), — мы ниспошлемъ тебѣ вмѣсто ихъ лучшіе изъ таковыхъ, или подобные имъ.

ніями, заключающее не менѣе 15 дней; но въ первомъ смыслѣ это слово болѣе употребительно, нежели во второмъ. Имамъ А'азамъ беретъ первое значеніе — т. е. «полное, троекратное очищеніе» (ثلاث حيض كوامل См. ٨٣ стр, этого сочиненія), не принимая въ расчетъ времени чистоты (тохръ) предъ первымъ очищеніемъ по разводѣ, и послѣ третьяго очищенія, чтобы тѣмъ не перемѣнить смысла *опредѣленнаго* въ приговорѣ слова ثلثة *три* (см. слѣд. примѣчаніе). Почему онъ положилъ, что какъ скоро женщина не беремѣнная (о таковыхъ мы имѣемъ уже другое постановленіе) разводится съ мужемъ, то срокомъ для втораго замужства ея (العدة — см. ниже примѣч. 57) считать *три очищенія*,—начиная отъ перваго, послѣ развода; и что тотчасъ же по третьемъ очищеніи она свободна, и можетъ располагать собою. Но Имамъ Шафі'и и Имамъ Маликъ принимаютъ слово *кюру* (قروء) за *время чистоты* (الطهر), взявъ въ расчетъ и то время, въ которое совершается разводъ; такимъ образомъ, если женщина разводится съ мужемъ *въ продолженіи* очищенія, то въ самомъ началѣ четвертаго очищенія, начиная съ того, въ которомъ совершился разводъ, она уже, прождавъ три *тохра*, оканчиваетъ свой срокъ (العدة) и свободна располагать собою; если же она разводится во время чистоты (тохра), хотя бы оно продолжалось нѣсколько только часовъ по разводѣ, то это время считается за полный *Тохръ* и разведенная оканчиваетъ свой *иддэтъ*, (срокъ) въ продолженіи тохра между вторымъ и третьимъ очищеніями, такъ что во всякомъ случаѣ совершается три *тохра* (30).

---

(30) Ханафиты противъ этого дѣлаютъ возраженіе, доказывая, что по сему расчету

Я бы могъ представить здѣсь много примѣровъ подобнаго рода, но не позволяетъ мѣсто. Для любознательныхъ все-таки ссылаюсь на упомянутыя мною сочиненія по части *Усули-Фикха*, въ особенности на *Таузихъ* (توضيح) и *Мирkатъ* (مرقات). Сверхъ того, приведенный здѣсь примѣръ разногласія Мюджтехидовъ, относится только къ первому и главному элементу Законовѣ-

---

слово *три* ثلثة теряетъ свое значеніе. Они говорятъ: если принимать въ расчетъ остатокъ времени Тохра, въ которомъ женщина разводится съ мужемъ, то воспослѣдуетъ только *два* цѣлые и одна *часть* цѣлаго тохра: ибо дни тохра, по всѣмъ законамъ, не должны быть менѣе 15-ти. Наприм. если съ перваго тохра считано 4, 5 или 10 дней и къ тому прибавлено еще два полнаго тохра, тогда срокъ (العدة) будетъ состоять изъ двухъ цѣлыхъ и одного нецѣлаго тохра. Слѣдственно какъ *нецѣлый* тохръ не долженъ считаться тохромъ, то *Нассъ* (نص) т. е. явный приговоръ Алкорана не исполняется. Если же не принимать въ расчетъ остатка времени тохра послѣ развода, то воспослѣдуетъ *три* тохра *и часть четвертаго*. Напримѣръ положимъ, что ни одного дня или часа не считать съ перваго тохра, который пусть состоялъ бы изъ нѣсколькихъ дней; тогда по окончаніи трехъ цѣлыхъ тохровъ, для срока положенныхъ, выходитъ, что промежутокъ времени между разводомъ и исполненіемъ срока (العدة) состоялъ изъ трехъ *полныхъ* тохровъ и одной части онаго, хотя бы эта часть состояла изъ одного дня,—одного часа: и въ этомъ случаѣ Нассъ нарушается.—Отвѣты Шафіитовъ и Маликидовъ на это опроверженіе также интересны; но здѣсь не мѣсто распространяться о томъ. Все обвиненіе Ханафидовъ уничтожается однимъ только отвѣтомъ, что остатокъ перваго тохра, каковъ бы онъ ни былъ, считается Шафіемъ за *полный* тохръ. См. توضيح основы Юриспруденціи. Кн. I. гл. I.

дѣнія — Алкорану; подобныя же противорѣчія у нихъ встрѣчаемъ мы и въ изслѣдованіи 2, 3 и 4-го элементовъ Юриспруденціи: *Сюннета*, *Иджма'а* и *Гкіаса*, въ особенности же 2 и 4-го (31). Это разногласіе, какъ я замѣтилъ выше, было причиною раздѣленія нынѣ существующихъ школъ. Какъ относящіяся прямо къ началамъ Юриспруденціи, онѣ именуются *разногласіемъ въ основахъ закона* (المخالفة فى الاصول), которое составляетъ право Мюджтехидовъ *перваго разряда*; но есть еще разногласіе въ *вѣтвяхъ или отрасляхъ Юриспруденціи* (المخالفة فى الفروع), которое относится уже къ результатамъ изслѣдованій Мюджтехидовъ перваго разряда. Это не что иное какъ различныя мнѣнія первыхъ послѣдователей одной и той же школы, которые, хотя и приняли систему ея учредителя, признали совершеннымъ авторитетомъ его изслѣдованія элементовъ Юриспруденціи, обработали его ученіе, но иногда не согласовались съ нимъ въ нѣкоторыхъ обстоятельствахъ, выведенныхъ изъ его же изслѣдованій.

Какъ мы видѣли выше, Имамъ А'азамъ принялъ слово قروء за очищеніе и никто изъ послѣдователей его и учениковъ въ томъ не оспоривалъ его; но въ нѣкоторыхъ обстоятельствахъ, выведенныхъ изъ того же толкованія, ученики его были съ нимъ различнаго мнѣнія, и это право имъ было предоставлено самимъ Законоучредителемъ. Напримѣръ, по мнѣнію Абу-Ханифы,

---

(31) Судя по строгости, *Гкіасъ*, какъ дополненіе къ элементамъ, нѣкоторыми Улемами не считается наравнѣ съ первыми тремя элементами. Мы находимъ иногда разногласіе даже между Мюджтехидами обоихъ разрядовъ, относительно этого элемента.

Иддэтъ (العدة) въ случаѣ развода женщины съ мужемъ въ слѣдствіе незаконнаго брака (النكاح الفاسد) (32), долженъ начаться тотчасъ же послѣ разлученія съ мужемъ, или тотчасъ же послѣ того, какъ мужъ, узнавъ эту незаконность, *вознамѣрится* просить развода. Но Имамъ Зеферъ (امام زفر) одинъ изъ учениковъ Абу-Ханифы, не соглашается съ этимъ и полагаетъ, что время *Иддэта* въ такихъ случаяхъ должно считать съ самаго *послѣдняго сообщенія* мужа съ женою, хотя бы это было нѣсколькими мѣсяцами и прежде разлученія ихъ, или прежде вознамѣренія мужа просить развода. Это мнѣніе также принято однимъ изъ знаменитѣйшихъ законовѣдцевъ IV-го столѣтія Гиджры, именно Абюль-Касимомъ-Ас-Саффаромъ Бальхскимъ (ابو القاسم الصفار البلخى) и его послѣдователями.

Въ подобныхъ обстоятельствахъ, которыя считаются *вѣтвями* или *отраслями* (فروع) Юриспруденціи, могли противорѣчить Мюджтехидамъ перваго разряда только Мюджтехиды 2-го достоинства. Вотъ на чемъ мы остановились въ продолженіи этой статьи о второй степени Иджтихада. Продолжимъ ее.

Вторая степень Иджтихада предоставляется только отличнѣйшимъ изъ сподвижниковъ и учениковъ 6-ти Муджтехидовъ, тѣмъ, которые обработали школы своихъ Имамовъ и многолѣтними трудами своими оказали важныя

---

(32) Напримѣръ, когда кто женился ошибкою, или вообще когда бракъ совершенъ неправильно, Законъ повелѣваетъ тотчасъ же, по обнаруживаніи, разлучить такихъ.

услуги. Я не стану здѣсь исчислять имена всѣхъ ихъ; да, этого никто не въ состоянiи сдѣлать, потому что позднѣйшiя поколѣнiя Улемовъ не такъ опредѣленно судятъ о достоинствахъ древнѣйшихъ. Они однимъ выраженiемъ указываютъ на поколѣнiе (طبقه) вторыхъ Мюджтехидовъ, говоря что они суть ученые собесѣдники и отличные ученики Мюджтехидовъ-учредителей школъ. Число ихъ неизвѣстно. Славнѣйшiе изъ нихъ, по школѣ Ханафитовъ, были 10 весьма примѣчательныхъ, между которыми *Имамъ Абу Юсуфъ Якубъ бинъ Ибрагимъ* (الامام ابويوسف يعقوب بن ابراهيم), *Имамъ Мюхеммедъ бинъ Аль-Хасанъ Аш-шибани* (الامام محمد بن الحسن الشيبانى) и *Имамъ Зеферъ бинъ Аль-Гезилъ* (الامام زفر بن الهزيل) занимаютъ первыя мѣста. Эти три лица, въ особенности первые два болѣе всѣхъ другихъ учениковъ Абуханифы оказали важныя услуги его школѣ. Въ вѣтвяхъ Юриспруденцiи они считаются также несомнѣнными авторитетами такъ, что всякiй Муфтiй, или Кади, въ законопроизводствѣ имѣетъ право держаться ихъ мнѣнiя, хотя бы оно было противно мнѣнiю самаго основателя школы. Опять-таки повторяю, что это противорѣчiе можетъ быть только въ отросляхъ Юриспруденцiи. — Я окончу эту статью изложенiемъ одного мѣста изъ сочиненiя *Ибни-Камаль Паши* о правилѣ установленномъ для руководства Муфтiямъ въ Законопроизводствѣ. Тутъ читатель можетъ видѣть до какой степени распространяется авторитетъ второстепенныхъ Мюджтехидовъ. — اذا كان ابو حنيفة فى جانب وابو يوسف ومحمد رحمهم الله فى جانب فالمفتى بالخيار ان شاء اخذ بقولهما وان كان احدهما مع ابى حنيفة ياخذ بقولهما البتة الا اذا اصطلح المشايخ بقول ذلك الواحد فيتبع اختيارهم الخ

Когда Абу Ханифа на одной сторонѣ, а Абу-Юсуфъ и Мюхеммедъ на другой,

то Муфти воленъ: если хочетъ, можетъ руководствоваться мнѣніемъ двухъ послѣднихъ; если же кто нибудь изъ этихъ двухъ послѣднихъ одинакаго мнѣнія съ Абу Ханифомъ, то Муфти непремѣнно долженъ предпочесть это мнѣніе, исключая только тогда, когда авторитеты изъ Законовѣдцевъ приняли мнѣніе этого одного въ руководство (по особымъ правамъ имъ даннымъ. См. третью степень Иджтихада); *въ такомъ случаѣ и онъ долженъ слѣдовать ихъ выбору* [33]. Это слова Ибни-Камель Паши основаны на правилахъ, установленныхъ Мюджтехидами Ханафидовъ, и особенно подтвержденныхъ *Имамомъ Гкази-Ханомъ*, знаменитымъ Мюджтехидомъ VI вѣка Гиджры. См. فتاوى قاضى خان его предисловіе.

Третья степень Иджтихада.

Самостоятельность въ Законовѣдѣніи или авторитетъ въ приговорахъ закона составляютъ третью степень Иджтихада. Домогающіеся этой степени должны пріобрѣсть совершенное знаніе Юриспруденціи по всѣмъ школамъ и во всѣхъ отрасляхъ этой науки, включая, разумѣется, и Арабизмъ и Логику, которые считаются необходимыми для знанія Законовѣдѣнія. Они должны быть готовы къ немедленному рѣшенію всякаго вопроса изъ закона, указывая на главные аргументы, на которыхъ основываютъ свои рѣшенія и выводя различныя мнѣнія Мюджтехидовъ перваго и втораго разрядовъ, относительно этого вопроса. Изъ таковыхъ многіе, пріобрѣтшіе своими заслугами современную славу, еще при своей жизни были признаны достойными этой

(33) طبقات الحنفيه — Сочиненіе Ибни Кемаль Паша-задэ, стр. 5.

степени, а еще большее число ихъ оцѣнены потомствомъ. Въ кругу этого разряда Мюджтехидовъ Ханифитской школы занимаютъ главное мѣсто: *Абу-бекръ Алхессафъ* (ابوبكر الخصاف), жившій въ половинѣ 3-го столѣтія (умер. 261 г.); *Абу-Хазимъ Аль Басри* (ابوحازم البصرى), умершій въ 292; *Абу-Джа'афаръ Аттахави* (ابوجعفر الطحاوي), умершій въ 321; *Абуль-Хасанъ Алькерхи* (ابوالحسن الكرخى), умершій въ 340; *Абюль-Гкасимъ Ассаффаръ Балхскій* (ابو القاسم الصفار البلخى), умеръ 339; *Законовѣдѣцъ Абуль-лейсъ Самаркандскій*, (الفقيه ابوالليث السمرقندى), умер. 383; *Шемсюль аиммэ Альхальвани* (شمس الايمة الحلوانى) иначе *Альхальваи*, умер. 449; *Шемсюль-аиммэ Мюхеммедъ Ассарахси* (شمس الايمه محمد الرخسى) извѣстный своимъ огромнымъ сочиненіемъ почасти Законовѣдѣнія المبسوط *Альмабсутъ* т. е. *подробный*. Оно состоитъ изъ 15 томовъ и сочинено имъ, *безъ всякаго пособія*, во время его заточенія въ Узкендѣ. Умер. 491.—Два брата *Пездеви*: 1) فخر الاسلام على البزدوى; 2) ابواليسر محمد البزدوى; первый умеръ въ 482; второй въ 493; *Аль-Имамъ Фехрюд-динъ Алы-казиханъ* الامام فخر الدين القاضيخان ум. въ 592 г.

Кромѣ этихъ Мюджтехидовъ можно было бы назвать еще многихъ другихъ, но я довольствовался извѣстнѣйшими, которыхъ огромные труды до сихъ поръ служатъ руководствомъ для Муфтіевъ и Законовѣдцевъ Ханафитской школы.

Права этихъ Мюджтехидовъ заключались въ слѣдующемъ: хотя они не

могли противорѣчить учредителямъ школъ ни въ основахъ, ни въ вѣтвяхъ Юриспруденціи, но имъ предоставлено было право рѣшать, по собственнымъ своимъ изслѣдованіямъ, такіе вопросы, которые не были еще рѣшены Законоучредителями или ихъ учениками; однако ихъ рѣшеніе непремѣнно должно было основываться на положеніяхъ, служившихъ руководствомъ первымъ Законоучредителямъ въ ихъ изслѣдованіяхъ главныхъ элементовъ Юриспруденціи, т. е. — на правилахъ, по которымъ каждый изъ нихъ основалъ свою систему. Посему-то это отдѣленіе авторитетовъ называется Мюджтехидами въ *нерѣшенныхъ вопросахъ* المجتهدون فى المسايل لارواية فيها عن صاحب المذهب. Слѣдующія слова Ибни Кемаль-Паши о правахъ таковыхъ Мюджтехидовъ, представляютъ нами сказанное: فانهم لايقدرون على المخالفة للشيوخ لافى الاصول ولافى الفروع لكنهم يستنبطون الاحكام فى المسايل التى لانص فيها عنهم على حسب اصول قررها شيوخهم ومقتضى قواعد بسطها اساتيذهم

II. *Тагклидъ и разныя степени его.*

Изъ Аксіомъ, изложенныхъ нами вначалѣ этой статьи, можно видѣть, что Мюсюльмане, неимѣющіе никакой степени Иджтихада, должны непремѣнно занять какое нибудь мѣсто на поприщѣ строгаго Исламизма. Мы сказали, что всякій Мюкеллефъ обязанъ знать *Ахкамы* Шаріата, или по собственнымъ изслѣдованіямъ, или по ученію другихъ изслѣдователей; и, что всякій послѣдователь ученія высшаго изслѣдователя именуется *Мюкеллидомъ* — подражателемъ, послѣдователемъ, — отъ слова *Тагклидъ*, — подражаніе послѣдованіе.

Въ классѣ Тагклида разсматриваются два главныхъ сословія, именно:

خاص — *избранные*, просвѣщенные, и عام — *чернь*. Первое изъ нихъ, съ своими степенями и подраздѣленіями, составляетъ какъ бы ступени Ахкаму Шаріата въ область втораго. Здѣсь будемъ говорить объ избранныхъ.

Выше сказано въ аксіомахъ, что изслѣдованіе закона или созерцаніе Юриспруденціи дозволяется Мюгкеллидамъ; иначе не было бы средины между Муджтехидами и чернью. Поэтому изслѣдователи Юриспруденціи, не достигшіе высшихъ степеней авторитета, раздѣляются на три главныхъ сословія Законовѣдцевъ: 1) сословіе *выводящихъ ясные приговоры изъ приговоровъ темноизложенныхъ или двусмысленныхъ* (اصحاب التخريج); 2) сословіе *предпочитающихъ изъ одинаковыхъ приговоровъ одни другимъ* (اصحاب الترجيح) и 3) сословіе *Мюгкеллидовъ, могущихъ различить сильнѣйшіе доводы отъ сильныхъ и сильные отъ слабыхъ* и проч. (المقلدون القادرون على التميز الخ).

А) Первое сословіе занимаетъ первое мѣсто въ кругу избранныхъ Мюгкеллидовъ. Изслѣдовавъ Юриспруденцію, по огромнымъ и вѣковымъ трудамъ Мюджтехидовъ втораго и третьяго разрядовъ, и, достигнувъ степени совершенства въ Законознаніи, они желали посвѣтить себя пользѣ общей: передать свои знанія ученикамъ своимъ и потомству. Хотя они, по крайней мѣрѣ нѣкоторые изъ нихъ, и своею жизнію, и своими отличными познаніями, и могли бы занять мѣсто Мюджтехида 3-го разряда, но родъ ихъ занятій былъ таковъ, что потомство и современники ихъ поставили его ниже рода занятій Мюджтехидовъ. Вотъ въ чемъ состоялъ кругъ ихъ дѣйствій: будучи признаны, современниками своими, за первостепенныхъ Законовѣдцевъ, за

людей, знающихъ законы своей школы въ надлежащемъ совершенствѣ, они позволяли себѣ изслѣдовать уставъ Законоучредителя, труды Мюджтехидовъ втораго и третьяго разрядовъ и изъяснять темно-изложенные приговоры — *двусмысленныя* мѣста въ Законѣ, и тѣмъ *выводить изъ нихъ*, по собственному разумѣнію, не отходя впрочемъ ни на волосъ отъ системы принятой Законоучредителемъ и обработанной его учениками — Мюджтехидами, — *ясные, несомнѣнные приговоры.*

Число таковыхъ Законовѣдцевъ довольно значительно. Самый первый изъ нихъ, посвятившій себя преимущественно этому занятію, былъ *Абюль-Хасанъ-Алкархи*, (дошедшій въ послѣдствіи до степени Иджтихада; см. выше стр. XLIII). Послѣ него занялся этимъ ученикъ его *Имамъ Ахмедъ Арразы*, (الامام احمد الرازى) прозванный *Абубекръ Аль-Джессасъ* (ابوبكر الجصاص), умершій въ 370 г.); за нимъ: *Тенухи* (التنوخى); *Имамъ Ахмедъ бенъ Мюхеммедъ Аль-Багдади* (امام احمد البغدادى) и многіе другіе. Это сословіе на поприщѣ Юриспруденціи хотя и занимаетъ мѣсто ниже Мюджтехидовъ третьяго разряда, но авторитетъ его не подлежитъ никакому сомнѣнію: Улемы позднѣйшихъ вѣковъ ставятъ на одну доску заслуги обоихъ классовъ; даже Мюджтехиды, 5-го и 6-го столѣтій, признавали ихъ авторитетъ, и чтили ихъ память. Изъ указаннаго нами круга ихъ дѣятельности выводятся права этого сословія: изъяснять, по собственному изслѣдованію, трудные и двусмысленные законные вопросы въ системѣ Законоучредителя, и выводить, основываясь на началахъ этой системы и на правилахъ принятыхъ Мюджтехидами 2 разряда, ясныя рѣшенія. Вотъ слова Ибни-Кемаль-Паши подтвер-

ждающія это. لكنهم لاحاطتهم بالاصول وضبطهم للمأخذ يقدرون على تفصيل قول مجمل ذى وجهين وحكم مبهم محتمل لامرين منقول عن صاحب المذهب او عن واحد من اصحاب المجتهدين برأيهم ونظرهم فى الاصول والمقايسة على امثاله ونظرايه من الفروع

Б) Сословіе *предпочитателей* составляетъ второстепенный авторитетъ въ кругу *избранныхъ*. Они, руководствуясь уложеніями Мюджтехидовъ и *производителей* закона (учеными перваго сословія), писали руководительныя книги, съ той цѣлью, чтобы указать, при поясненіяхъ, на *сильнѣйшее*, *удобнѣйшее* и *лучшее* рѣшеніе, относительно спорныхъ пунктовъ въ Законѣ. Это обстоятельство всегда разсматривалось какъ весьма важная точка въ Юриспруденціи. Мюджтехиды могли своею властью рѣшать всякій вопросъ имъ сдѣланный, или ими встрѣчаемый, но не могъ этого дѣлать Муфти или Кадій не имѣвшій достоинства Иджтихада. Часто въ законахъ случались спорные пункты, о которыхъ каждый Мюджтехидъ имѣлъ свое сужденіе, свое рѣшеніе, Муфти же, не имѣвъ права предпочесть, по своему разсмотрѣнію, одно мнѣніе другому, долженъ былъ или грѣшить противъ совѣсти, или относиться къ другимъ Законовѣдцамъ, болѣе его свѣдущимъ въ Законахъ, и по общему постановленію рѣшать дѣла. По этому услуги, оказанныя Улемами этого сословія считаются чрезвычайно важными Муфти и Кадій, имѣя въ рукахъ ихъ сочиненія, увидятъ, въ спорныхъ пунктахъ, какое мнѣніе предпочтено другому и по какой причинѣ, и дадутъ *фитву* или рѣшеніе безъ затрудненія. — Въ кругу сословія предпочитателей занимаютъ первое мѣсто: *Абуль-Хасанъ Алькудури* ابو الحسن القدورى, авторъ текста *Хидаета* (ум. 439) [34];

(34) Какъ можно видѣть изъ словъ *Ибни-Хелликани* нѣкоторые приписываютъ сиу

Абюль-Фазль-Аль-Бюхари (ابو الفضل البخارى), умер. въ 500; *Имамъ Омаръ бенъ Ахмедъ Аннесефи* امام عمر احمد النسفى (умер. 537), извѣстный болѣе своимъ сочиненіемъ عقايد по части Схоластическаго Богословія; *Ахмедъ бинъ Омаръ* прозванный *Ас-Садрюш-Шехидъ* تاج الدين احمد بن عمر الملقب الصدر الشهيد (неизвѣстно когда умеръ; — онъ жилъ въ половинѣ 6-го столѣтія Гиджры; иные приписываютъ ему также степень Иджтихада 3-го разряда); *Шейхю-ль-Ислямъ Аллямэ Али бинъ Абибекръ Альфюргани* شيخ الاسلام برهان الدين العلامة على بن ابى بكر الفرغانى сочинитель весьма важнаго и повсюду извѣстнаго творенія подъ названіемъ الهداية, (ум. 593). — Кромѣ этихъ мнѣ извѣстны, по своимъ сочиненіямъ, слишкомъ двадцат Законовѣдцевъ, которые причисляются къ этому же сословію. Ибни Камель Паша опредѣляетъ ихъ право слѣдующими словами: وشانهم تفضيل بعض الروايات على بعض اخر بقولهم هذا اولى وهذا اصح وهذا اوفق للناس «ихъ право заключается въ томъ, чтобы предпочитать нѣкоторыя мнѣнія другимъ, говоря: это лучше, это справедливѣе и это удобнѣе для общества».

В) Сословіе Мюгкеллидовъ занимаетъ третіе мѣсто. Они изслѣдывали, только по части Юриспруденціи, руководительныя книги, оставленныя первыми сословіями избранныхъ, и изъ нихъ составили третьеклассныя сочиненія, гдѣ изложили вкратцѣ, иногда и съ объясненіями, по избранному ими

степень Иджтихада 3-го разряда.

плану, содержанія этихъ книгъ, не прибавляя *ничего своего*, а ссылаясь на мнѣнія двумхъ первыхъ сословій, откуда, по возможности избирали приговоры *лучшіе*, *удобные* и *предпочитаемые*.

Къ этому разряду принадлежатъ многіе знаменитые писатели *поздпѣйшаго* поколѣнія законовѣдцевъ, (35) какъ то: *Абдюллахъ Альмусили*, авторъ Альмухтара (عبد الله بن محمود الموصلي صاحب المختار), Кадій Куѳскій (ум. 583); *Бюрханюш-шеріатъ Махмудъ бинъ Содруш-шаріатъ*, авторъ извѣстнаго руководства въ юриспруденціи-*Альвикайетъ* برهان الشريعة محمد بن صدر الشريعة صاحب الوقاية (неизвѣстно когда умеръ); *Садрюш-шаріатъ*, авторъ *Мюхтесерюль викайетъ*, нами изданнаго сочиненія, صدر الشريعه صاحب مختصر الوقاية (ум. 647); *Ахмедъ бинъ Ас-са'ати* احمد بن الساعاتی авторъ сочиненія *Меджмауль-бахрайнъ* مجمع البحرين (годъ кончины неизвѣстенъ). Всѣ лучшіе авторы 8-го 9, 10, 11 и 12-го столѣтій Гилжры, ознаменовавшіе себя своими заслугами вт наукѣ *Фикхъ*, такъ же считаются въ этомъ разрядѣ, и никто еще, послѣ *Имама Гказихана*, не признанъ Мюджтехидомъ, и никто изъ писателей упомянутыхъ столѣтій не дошелъ еще до степени, какую занимало сословіе

---

(35) Подъ словомъ المتقدمين нынѣ разумѣютъ законовѣдцевъ до 5-го столѣтія Гиджры; остальныхъ именуютъ المتاخرين *поздпѣйшими*.—Писателей же послѣднихъ 5-хъ столѣтій называютъ المتاخرين من المتاخرين *позднѣйшіе изъ позднѣйшихъ*

7

Тахриджа или Тарджиха, хотя нѣкоторые изъ нихъ и домогались власти первостепеннаго Мюджтехида, какъ мы замѣтили это выше въ статьѣ о *первой степени Иджтихада*.

Между законовѣдцами послѣдняго класса занимаютъ низшія мѣста многіе авторы, заслуги которыхъ не такъ значительны, какъ напримѣръ *толкователи* текстовъ древнихъ законовѣдцевъ; такихъ можно насчитать до двухъ сотъ, хотя нѣкоторые изъ нихъ имѣютъ болѣе извѣстности, болѣе учености а иные даже домогались степени иджтихада. Многіе изъ этихъ толкователей называются المقلدين من المقلدين *послѣдователи изъ послѣдователей*, т. е. компиляторы бѣдные авторы, которые сами часто, не понимая мысли изслѣдываемыхъ ими текстовъ, впадали въ грубыя ошибки.

Изъ всего вышесказаннаго видно, что законовѣдцы Мюсюльманскіе раздѣляются на *шесть* класовъ. 1-й классъ мюджтехидовъ перваго разряда; 2-й классъ мюджтехидовъ втораго разряда; 3-й классъ мюджтехидовъ 3го разряда; 4-й сословіе *Тахриджа*; 5-й сословіе *Тарджиха* и 6-й сословіе *Мюкеллидовъ*. Кадіи, Муфтіи и вообще различныя званія Судей назначались, волею или не волею изъ всѣхъ этихъ шести классовъ, правителями, мѣстными начальниками страны. Судьи первыхъ пяти классовъ рѣшали дѣла, по данной имъ законами власти, легко и безъ порицанія, т. е. или однимъ Иджтихадомъ, во всѣхъ отношеніяхъ, или Иджтихадомъ при Тагклидѣ, или Тагклидомъ при Тахриджѣ и Тарджихѣ; Судьи же послѣдняго класса рѣшали дѣла (что и нынѣ) однимъ только Тагклидомъ по правиламъ, установленнымъ законами и руководству, оставленному имъ древними законовѣдцами.

III.

Авторъ предлежащаго сочиненія, какъ уже мы замѣтили, принадлежитъ къ высшей категоріи сословія Мюгкеллидовъ VIII-го столѣтія гиджры (XIII по р. X): слѣдственно къ числу позднѣйшихъ писателей (См. примѣч. 35). Онъ происходилъ изъ семейства *столбовыхъ* законовѣдцевъ Бухары. Біографы юриспрудентовъ Востока передаютъ намъ генеалогію этого писателя въ слѣдующемъ порядкѣ: صدر الشريعه عبيد الله بن مسعود بن تاج الشريعة عمر بن الامام صدر الشريعةعبيدالله بن محمود بن الامام محمد المحبوبى بن امام شمس الايمة احمد بن محمد ابن الامام الجليل الملقب بابى حنيفة الصغير عبيدالله بن ابراهيم بن احمد بن محبوب بن الوليد ابن عبادة الصامت الانصارى الصحابى الكبير الخ *Садрюш-шаріатъ Убейдюллахъ* сынъ *Масуда*, сына *Таджюш-шаріата Омара*, сына *Имама Садрюш-шаріата Убейдюллаха*, сына *Махмуда*, сына *Имама Мюхеммеда Аль-махбуби*, сына *Имама Шемсуль-аиммета Ахмеда*, сына *Убейдуллаха*, знаменитаго Имама, прозваннаго меньшимъ Абуханифатомъ, сына *Ибрагима*, сына *Ахмеда*, сына *Махбуба*, сына *Альвелида*, сына *Убадэ Ассамитъ Аль-ансари*, знаменитаго компаніона, и проч. (36)

---

(36) **Я взялъ эту генеалогію изъ одного весьма вѣрнаго манускрипта** جامع الرموز **толкованія на сочиненія нашего автора (см. ниже о комментаріяхъ на Мюхтесеръ) ссылка сдѣлана на имя *Абдюль-багки Аль-кады* такимъ образомъ** حررهذه الحروف خطيب المرسلين وخلفائه الراشدين عبد الباقى القاضى الجانى. **Манускриптъ принадлежитъ библіотекѣ одного изъ здѣшнихъ имамовъ, *Муллы Ахмеда*.**

*

Эта генеалогія совершенно одинакова съ найденною мною въ одной старой рукописи безъ начала и безъ конца, на Персидскомъ языкѣ, содержащей въ себѣ описаніе священныхъ *могилъ* (مزارات منوره) Улемовъ, кончившихъ дни жизни своей въ Бухарѣ, (37) съ тою разницею, что тамъ между Ахмедомъ, отцемъ Ибрагима и Махбубомъ находится еще девять именъ въ слѣд. порядкѣ: ابراهيم بن احمد بن عبد الملك بن عمر بن عبد العزيز بن محمد ابن جعفر بن خلف بن هارون بن محمد بن احمد بن محبوب, такъ что между *Убадэ* и нашимъ авторомъ всего находится 20 человѣкъ вмѣсто 11-ти, которое было бы очень мало для протяженія слишкомъ 600 лѣтъ: ибо *Убадэ* бинъ Самитъ, знаменитый компаніонъ Мухаммеда, скончался въ 34-мъ году гиджры или почти за 613 лѣтъ до смерти нашего автора. Я полагаю, что этотъ недостатокъ въ первой генеалогіи происходитъ отъ ошибки писца, пропустившаго цѣлую строку между двумя Ахмедами, т. е. перешедъ отъ одного Ахмеда къ другому, что очень часто случается.

Какъ бы то ни было, изъ двухъ указанныхъ мною генеалогій мы можемъ видѣть, что нашъ авторъ принадлежалъ къ семейству законовѣдцевъ, изъ которыхъ немногіе только не пользовались отличною извѣстностію. Прадѣдъ его Садрюш-шеріатъ 1-й жилъ въ половинѣ VII-го столѣтія Гиджры и из-

---

(37) Авторъ этого сочиненія въ концѣ своего введенія къ этому сочиненію называетъ себя احمد بن محمود المدعو بمعين الفقرا Ахмедъ бинъ Махмудъ, прозванный *Мюинюль-Фукера* (т. е. благодѣтелъ бѣдныхъ). Мнѣ неизвѣстно, когда это сочиненіе явилось въ свѣтъ.

вѣстеп былъ огромнымъ училищемъ, которое онъ выстроилъ въ Бухарѣ, и въ которомъ онъ преподавалъ законовѣдѣніе. Наука эта тогда была еще въ цвѣтущемъ положеніи въ Бухарѣ и во всемъ Мавераун-нахрѣ; законовѣдцы переѣзжали съ мѣста на мѣсто преподавать Фигкхъ любознательнымъ Мюсюльманамъ; вездѣ оставляли они учениковъ, уполномочивъ ихъ правомъ передавать свое знаніе *ищущимъ*. Не забыты еще были тогда знаменитые современники: *Зейнюд-динъ Ахмедъ Аль-Гкисали* زين الدين احمد بن محمد بن عمر القصالى البخارى (умер. 586); *Шейхюль-Ислямъ Аль-мюргинани* شيخ الاسلام برهان الدين على بن ابى بكر المرغينانى, авторъ *Альхидайета* الهداية (ум. 593) и Имамъ Гказихана الامام فخر الدين على قاضيخان (ум. 592), считающійся въ числѣ Мюджтехидовъ 3-го разряда. Всѣ они жили въ Бухарѣ и Мавераун-нахрѣ. Они оставили по себѣ огромные труды, доселѣ занимающіе первыя мѣста въ школахъ Ханафитовъ. Ихъ преподаванія посѣщали сотнями слушатели, изъ которыхъ иные всю жизнь свою посвятили на услуженіе имъ.

Въ числѣ учениковъ этихъ, отличившихся необыкновеннымъ талантомъ своимъ, былъ нѣкто *Мюхеммедъ бинъ Абдюссаттаръ Аль-Кюр-дери*, любознательность котораго заставила его учиться слишкомъ 40 лѣтъ! Онъ служилъ и учился у восьми знаменитыхъ современниковъ, посвятивъ каждому по нѣскольку лѣтъ, и окончилъ свое ученіе у Имама Гказихана. Получивъ отъ всѣхъ своихъ наставниковъ право на преподаваніе *Фикха*, онъ прибылъ въ Бухару, гдѣ жилъ и преподавалъ, какъ иные говорятъ, около 40 лѣтъ. Признанная современниками его ученость доставила ему эпитетъ *Шемсюль-Аимметъ* т. е. *солнце Имамовъ*. Современникъ его славный законовѣдецъ Имамъ Джемялюд-динъ Аль-Ха-

сири (38) الامام جمال الدين محمود الحصيرى признавалъ его достоинство и любилъ его бесѣду. Алькюрдери отдавалъ ему преимущество и смотрѣлъ на него, какъ на старшаго ученика Имама Гказихана, но по смерти его, что случилось задевять лѣтъ до кончины Аль-кюрдери этотъ послѣдній сдѣлался единственнымъ законовѣдцсмъ въ Бухарѣ. Въ числѣ учениковъ Аль-Кюрдери мы находимъ прапрадѣда нашего автора *Джемалюд-дина Убейдуллаха бинъ Ибрагимъ Алымахбуби* جمال الدين عبيد الله بن ابراهيم المحبوبى (ум. 630). Получивъ благословеніе отъ своего наставника на право преподаванія Фигкха, Убейдуллахъ бинъ Ибрагимъ занимался этимъ до своей кончины въ Бухарѣ. Благочестіе его и отличная ученость, приобрѣли ему эпитетъ *Джемалюд-дина* т. е. Красота вѣры. Въ немъ мы узнаемъ *Меньшаго Абуханифата* нашей геніологіи. Не минуло еще 10-ти лѣтъ по кончинѣ Джемалюддина какъ въ Бухарѣ прославился одинъ изъ его внуковъ въ четвертомъ колѣнѣ; Это было около половины VII-го вѣка. *Убейдуллахъ* бинъ Махмудъ бинъ Мюхеммедъ бинъ Ахмедъ бинъ *Убейдуллахъ-Джамалюддинъ*, прозванный Садрюшшеріатъ былъ примѣчательнымъ съ самыхъ юныхъ лѣтъ своими отличными дорованіями; ему еще не минуло 25 лѣтъ, какъ уже онъ преподавалъ Фигкхъ въ томъ же главномъ училищѣ въ которомъ нѣсколько лѣтъ тому назадъ кончилъ свои дни дряхлый его прадѣдъ *Убейдуллахъ* I. Хотя намъ не извѣстно оставилъ ли онъ послѣ себя какой нибудь ученый трудъ, однакожъ эпитетъ, данный ему, доказываетъ какое онъ имѣлъ значеніе между улемами: его прозвали *Садрюш-шаріатъ*

---

(38) Прозваніе это взято отъ названія улицы въ Бухарѣ, на которой жилъ авторъ, и гдѣ плели рогожи изъ камыша. Эти рогожи называютъ حصير.

т. е. грудь законовѣдѣнія (39). Этотъ самый эпитетъ данъ въ послѣдствіи правнуку его, автору предлежащаго *Мюхтесера*, носившему также имя *Убейдулаха* (40). У этого Убейдуллаха II или Садрюш-шаріáта I было два сына. Омаръ и Махмудъ. Перваго прозвали, по его учености, *Таджюшшаріатъ* تاج الشريعة *Вѣнецъ Юриспруденціи*; втораго—*Бюріанюшшаріатъ* برهان الشريعة *доказательство* или авторитетъ Юриспруденціи (41). Отъ Омара остался сынъ Масудъ, ни чѣмъ не ознаменованный въ исторіи Юриспруденціи; отъ Махмуда же осталась одна дочь *Зейнебъ* (زينب), на которой женился ея двоюродный братъ Масудъ и отъ нихъ явился въ свѣтъ Убейдуллахъ III, прозванный Садрюшшаріатомъ 2-мъ, знаменитый авторъ сочиненія *Мюхтесерюль-викайэтъ*.

---

(39) Слово صدر значитъ грудь. Въ переносномъ смыслѣ—*самое первое*. Напр. صدر مجلس самое первое или важное мѣсто въ собраніи, въ Палатѣ; صدر الانام важнѣшій изъ людей; صدر الاعظم первѣйшій Министъ и т п.

(40) Чтобы различить ихъ,—нашего автора отличаютъ Садрюшаріатомъ 2,-мъ а прадѣда его—первымъ. Примѣчательно то, что всѣ эти три знаменитыя особы, принадлежащія дому *Аль-махбуба* носили одно и тоже имя *Убейдуллаха*.

(41) Ибнъ-Кемаль-Паша и нѣкоторые другіе смѣшали эпитеты этихъ двухъ братьевъ: придавая Махмулу, автору *Аль-вигкайэтъ*, эпитетъ Таджюш-шаріатъ; (см. طبقات حنيفة сочиненіе Ибни-Кемаль Паши, въ его предисловіи; ايضاح الاصلاح тогоже автора—о сочинителѣ Альвигкайэтъ; كتاب تذكرة الحكم وطبقات الامم гл. 36). Но мы слѣдовали словамъ самаго нашего автора, какъ онъ говоритъ въ предисловіи своемъ (см. стр. 1 нашего изданія).

Намъ неизвѣстенъ годъ рожденія этого примѣчательнаго въ исторіи Законовѣдѣнія особы; мы знаемъ токько, что онъ родился въ ту пору, когда его дѣдъ Бюрганюш-шаріатъ былъ еще въ полной бодрости духа, когда онъ могъ замѣнить новорожденному внуку своему отца и совершенно занимматься его воспитаніемъ. Не имѣя дѣтей мужескаго пола, онъ усыновилъ своего внука и посвятилъ на его образованіе всю жизнь свою. Острый умъ Убейдуллаха, отличныя способности, необыкновенная память при его неутомимомъ прилежаніи, содѣлали его примѣчательнымъ еще въ юности. Окончивъ весь курсъ *Арабизма*, онъ приготовился слушать у своего ученаго дѣда Юриспруденцію. Преподаваніе этой науки по *Гидайэту*, الهداية сочиненію знаменитаго Бюрганюд-дина Альмюргинани (см. выше о сословіи предночитателей اصحاب الترجيح) было повсемѣстно въ Тюркестанѣ. Улемы, по обычаю предковъ своихъ, старались изучать наизустъ по частямъ это огромное сочиненіе, но никто еще не могъ подчинить своей памяти всѣхъ статей Закона, въ немъ помѣщенныхъ. Какъ обычай изученія наизустъ господствовалъ всегда во всѣхъ школахъ на Востокѣ, (42) а не было къ тому

---

(42) Желающіе усовершенствовать себя въ наукахъ, не довольствовались однимъ изученіемъ правилъ и главнаго содержанія руководительныхъ книгъ; — они изучали наизустъ тексты отличныхъ (и вмѣстѣ съ тѣмъ удобныхъ) сочиненій, чтобы во время ученыхъ споровъ столь обыкновенныхъ на Востокѣ поразить тотчасъ же своихъ противниковъ, прочитавъ имъ полные тексты, касающіеся изслѣдуемаго предмета. Этотъ обычай не относился къ однимъ только Шараскимъ предметамъ: вовсѣхъ наукахъ изучали тексты авторовъ, смотря кто къ чему готовился; но въ законовѣдѣніи, какъ въ наукѣ первенствующей, это обыкновеніе сдѣлалось, общимъ тѣмъ болѣе, что

удобнаго руководства тогда (43) въ Юриспруденціи, — ученый Махмудъ Бюрганюш-шаріатъ занялся сокращеніемъ *Альхидайэта*, приведя въ желаемый порядокъ всѣ статьи этого огромнаго сочиненія такъ, чтобы облегчить тѣмъ изученіе его содержанія любимому своему внуку. Убейдуллахъ не переставалъ изучать что писалъ Махмудъ, и когда сочиненіе было приведено къ окончанію, все было уже въ его памяти. (44) Славный трудъ сей авторъ назвалъ وقاية الرواية في مسائل الهداية *Хранитель постановленій относительно статей Хидайэта* (45). Вотъ слова самаго автора, гдѣ читатель можетъ видѣть изложенное нами выше:

изученіе наизусть извѣстнаго числа преданій или статей закона, составляло одно изъ условій къ достиженію степени *Иджти хада* (см. выше прим. 23 25).

(43) „У людей жизнь и память стали короче“, замѣчаетъ одинъ остроумный писатель (مولانا شمس الدين محمد).

(44) Вотъ что говоритъ авторъ нашъ والمولى المولّف لما الّفه سبقا سبقا وكنت اجرى في ميدان حفظه طاقا طلقا حتى اتفق اتمام تاليفه مع اتمام حفظى الخ см. предисловіе автора къ شرح وقايه

(45) Слово وقاية принято здѣсь въ значеніи причастія: الوقاية مصدر بمعنى الفاعل اى حافظ الرواية говоритъ нашъ авторъ (см. предисловіе شرح الوقايه. Слово الرواية значитъ *преданіе*. Здѣсь оно означаетъ *сущность постановленій* закона, безъ изъясненій и доводовъ.

وبعد فان الولد الاعز عبيد الله صرف الله ايامه فى ما يحبه ويرضاه لمّا فرغ من حفظ الكتب
الادبية وتحقيق لطايف الفضل ونكت العربيه احببت ان يحفظ فى علم الاحكام كتابا رايعا ولعيون
مسائل الفقه راعيا مقبول الترتيب والنظام مستحسنا عند الخواص والعوام وما الفيت
فى المختصرات ماهذا شانه فالفت فى رواية كتاب الهداية وهو كتاب فاخر وبحر مواج زاخر
كتاب جليل القدر عظيم الشان زاهر الخطر باهر البرهان قد تمت حسناته وعمت بركاته وبهرت
اياته مختصرا جامعا لجميع مسائله خاليا عن دلايله حاويا لماهو اصح الاقاويل والاختيارات وزوايد
فوايد الفتاوى والواقعات لما يحتاج اليه من نظم الخلافيات موجزا الفاظه نهاية الايجاز ظاهرا
فى ضبط معانيه مخائل السحر ودلايل الاعجاز موسوما بوقاية الروايه فى مسايل الهداية والله تعالى
مسئول ان ينفع به حافظيه والراغبين فيه عامة والولد الاعز عبيد الله خاصة انه خير مامول واكرم مسئول
(см. въ самомъ началѣ شرح الوقايه; въ нѣкоторыхъ рукописяхъ этого предисловія нѣтъ.)

Не прошло и 10 лѣтъ,—эта руководительная книга была славна во всемъ Тюркестанѣ и ознаменовала автора еще болѣе въ кругу современныхъ законовѣдцевъ. Они смотрѣли на нее какъ на твореніе рѣдкое, какъ на авторитетъ въ Законовѣдѣніи (46). Между тѣмъ достойный внукъ его Убейдул-

---

(46) Это сочиненіе до сихъ поръ считается лучшимъ руководствомъ для законовѣдцевъ—Мюгкеллидовъ во всѣхъ школахъ Ханафійскихъ. На него писано нѣсколько толкованій, изъ коихъ самымъ лучшимъ считается толкованіе нашего автора Садрюш-шаріата, о которомъ мы упомянемъ пониже стр. LXI. 2). Назадъ тому 300 лѣтъ, или ровно чрезъ 200 лѣтъ по кончинѣ нашего автора, Ибни Кемаль Паша,

лахъ кончилъ курсъ Юриспруденціи и сталъ въ рядъ Улемовъ. Онъ путешествовалъ по Туркестану, посѣтилъ Болгаръ, познакомился лично съ учеными, тогда извѣстными, и въ особенности снискалъ расположеніе Шейха Хасана Болгарскаго, (чтимаго потомствомъ въ числѣ святыхъ Шейховъ этого города) и тотъ благословилъ его на путь славы (47). Въ это время уже не стало ученаго законовѣдца, дѣда его Бюрганюш-шаріата. Онъ въ своемъ путешествіи кончилъ дни свои въ *Керманѣ*, гдѣ похороненъ рядомъ съ могилою своего брата Таджюш-шаріáта Омара, дѣда, по отцу, Убейдуллаха, нашего автора. Садрюш-шаріатъ, занявъ мѣсто Бюрханюш-шаріата, преподавалъ законовѣдѣніе въ Бухарѣ до послѣдняго дня своей жизни.

знаменитый законовѣдецъ Турціи, написалъ на Вигкайэтъ нѣчто въ родѣ критики. Все соч. автора онъ передѣлалъ, по своему, (убавивъ и дополнивъ его во многихъ мѣстахъ не измѣнивъ однако ни порядка сочин. ни его слога, что и назвалъ الاصلاح т. е. *исправленное*) съ особыми примѣчаніями, названными имъ *Изахъ* الايضاح, гдѣ объяснилъ онъ свои доводы и причины, побудившія его къ отступленію. Весь же трудъ свой онъ назвалъ *Изахюль-Исляхъ* ايضاح الاصلاح. Кромѣ *Вигкайэтъ* Махмудъ Бюрганюш-шаріатъ писалъ еще толкованіе на Хидайэтъ, названное имъ معراج الدراية فى شرح الهداية т. е. лѣстница знанія къ толкованію Аль-хидайэта.

(47) وبشرف قبول الشيخ السالك الناسك شيخ حسن البلغارى قدس سره مشرف شد см. описаніе древнихъ могилъ Бухары. о семъ авторѣ.

О СОЧИНЕНІЯХЪ УБЕЙДУЛЛАХА САДРЮШ-ШАРІАТА.

Глубокая ученость нашего автора проложила ему путь къ славѣ, обширнѣе той, которая упрочила память Махмуда. Ему данъ былъ эпитетъ *Садрюшъ-шаріатъ*, которымъ отличали нѣкогда его прадѣда, основателя училища. Онъ написалъ, кромѣ другихъ, намъ неизвѣстныхъ, слѣдующія сочиненія, служащія лучшими руководительными пособіями къ изученію той отрасли науки, къ которой онѣ принадлежатъ и признаны авторитетами во всѣхъ странахъ Ханафійскаго міра.

1. مختصر الوقايه *Извлеченіе изъ Вигкайэта*, или сокращенный Вигкайэтъ, иначе извѣстное подъ названіемъ: النقاية *Ан-никайэтъ*, т. е. очищенное (48).

Это сочиненіе авторъ написалъ съ тою же цѣлію, съ какою писалъ для него Махмудъ Бюрханюш-шаріатъ свой Вигкайэтъ, а именно: сокративъ сжатымъ слогомъ курсъ Законовѣдѣнія, облегчилъ тѣмъ изустное ученіе. Бюрга-

(48) Это названіе мы не находимъ въ предисловіи автора ни къ Мюхтесеру ни къ Шерхи-вигкайэту. Изъ словъ *Аш-шимни* الشمنى можно заключить, что подъ этимъ названіемъ мюхтесеръ былъ извѣстенъ въ Малой Азіи.

нюш-шаріатъ не могъ кратче изложить всѣ постановленія Альхидайэта, какъ уменьшивъ въ 10 разъ общій объемъ ихъ; Садрюш-шаріатъ умѣлъ сократить и это, не выбросивъ ничего, входящаго въ составъ общихъ постановленій Ханафійской Школы (см. выше примѣчаніе 46). Читатель нашъ найдетъ слова нашего автора объ этомъ на второй страницѣ этого изданія, гдѣ говоритъ: „видя прилежаніе нѣкоторыхъ обучающихся (Фигкху) недостаточнымъ, чтобы изучить наизустъ Вигкайэтъ, я составилъ изъ него извлеченіе, содержащее все необходимое. Если же кто желаетъ обнять всѣ постановленія Альхидайэта, тотъ пусть выучитъ наизустъ Вигкайэтъ, но кого обстоятельства заставляютъ спѣшить, тотъ пусть выучитъ это извлеченіе" и проч. Первый выучилъ извлеченіе это сынъ автора Махмудъ, юноша, подававшій собою большую надежду къ пользѣ наукъ. Ему послѣдовали другіе, и въ скоромъ времени это сочиненіе сдѣлалось извѣстнымъ во всемъ Тюркестанѣ. О достоинствѣ и комментаріяхъ на него сдѣланныхъ, будемъ говорить въ 4-й статьѣ этого введенія.

2. شرح الوقاية *комментарій на Вигкайэтъ*. Слова автора убѣждаютъ насъ, что два обстоятельства побудили его писать комментарій на Вигкайэтъ: а) что съ распространеніемъ множества списковъ Вигкайэта по разнымъ странамъ, сочиненіе это подверглось въ нѣкоторыхъ мѣстахъ измѣненіямъ и ошибкамъ, и, чтобы устранить это зло, онъ рѣшился выдать въ свѣтъ вѣрнѣйшій текстъ первоначальнаго труда въ томъ видѣ, какъ онъ выучилъ его наизустъ подъ руководствомъ самаго автора, его дѣда. b) что сынъ нашего автора Махмудъ, изучивъ Мюхтесеръ т. е. извлеченіе Вигкайэта, по-

желалъ, чтобы ученый авторъ, отецъ его, написалъ толкованія на трудныя мѣста (49). Такимъ образомъ въ этомъ соч. онъ помѣстилъ самый вѣрный подлинникъ Вагкайэта съ примѣчаніями и изъяснилъ трудные мѣста Мюхтесера.

Это важное сочиненіе не уронило своей цѣны и въ теченіе слишкомъ 500 лѣтъ. Оно принято въ руководство къ законовѣдѣнію во всѣхъ школахъ Ханафитовъ. Послѣ столь отличной услуги всѣмъ ученымъ, весьма не многіе изъ нихъ рѣшались на подобное предпріятіе. Изъ таковыхъ трудовъ намъ извѣстны: 1) *критическое изложеніе* — Ибни Кемаль Паши (см. прим. 46), о чемъ мы уже упомянули; 2) *Толкованіе* извѣстнаго ученаго قره خواجه *гкара-хаджэ* [*Аллуддина Аль-Асведа*], (50)—перваго наставника знаменитаго *Аль-фенари*. Сей Авторъ, во время своего преподаванія Фигкха, по Вигкай-эту, всѣ толкованія, сообщаемыя имъ своимъ слушателямъ, привелъ въ систематической порядокъ и издалъ ихъ вмѣстѣ съ текстомъ Вигкайэта отдѣльною книгою. Это сочиненіе написано въ исходѣ 8-го столѣтія Гиджры. Оно славно было въ Турціи. 3) *Толкованіе*—Мюхеммеда, сына ученаго законовѣдца Абдюллетифа, прозваннаго Ибнюль-Меликомъ, автора толкованія на Меджмеуль-Бехрейнъ. Оно явилось въ началѣ 9-го столѣтія, въ царствованіе *Султана Баіезида*. Ибни-Кемаль Паша ставитъ его на ряду съ обыкновенными явленіями.

3. التنقيح *Ат-таныкхъ*. Чрезвычайное произведеніе въ *Усулифигкхъ* т. е. основахъ Юриспруденціи. Оно содержитъ въ сокращенномъ или *очи-*

---

(49) Сынъ автора Махмудъ не дождался окончанія этого сочиненія: онъ умеръ въ юныхъ лѣтахъ.

(50) Эпитеты قره и الاسود *черный*, были даны автору, по смуглому цвѣту лица его.

щенномъ видѣ сочиненіе знаменитаго Имама *Аль Пюздеви*, съ добавленіемъ къ нему избранныхъ мѣстъ изъ *Усули Ибниль-Хаджиба*, славнаго грамматика и законовѣдца. Это сочиненіе, какъ принадлежащее Философіи Юриспруденціи, сдѣлалось болѣе извѣстнымъ на Востокѣ, нежели другіе труды автора. Оно только что успѣло явиться въ Бухарѣ, громкая слава его распространилась повсюду, и въ продолженіе какихъ нибудь 20 лѣтъ оно уже господствовало въ школахъ Тюркестана, Малой Азіи и Южной Персіи. Авторъ, увидѣвъ этотъ успѣхъ, и побужденный желаніемъ писать примѣчанія на трудныя мѣста своего сочиненія, и вмѣстѣ съ тѣмъ исправить нѣкоторыя погрѣшности, вкравшіяся въ него по причинѣ множества списковъ, рѣшился написать на него особое толкованіе.

4. التوضيح فى حل غوامض التنقيح *Ат-таузихъ фи хелли гавамизит-тенкихъ*, т. е. изъясненія, раскрывающія трудныя мѣста Ат-тангкиха. Мнѣ не остается ничего говорить въ похвалу этого сочиненія послѣ того, что сказано объ немъ славнымъ *Хаджи Хальфэ* въ его библіографіи: любопытнаго ссылаемъ на это важное произведеніе, подъ словомъ تنقيح الاصول (51). — Скажемъ только, что на это сочиненіе, какъ и на его текстъ, писано множество толкованій и примѣчаній, весьма важными Улемами Востока, между которыми первенство принадлежитъ *Тельвиху* (تلويح), сочиненію Тафтазанска-

---

(51) см. Lexicon Bibliographicum et Encyclopoedicum etc. etc., переведенный *Густавомъ Флюгелемъ*, изданный Королевскимъ Обществомъ Великобританіи и Ирландіи. Leipzig 1837. V. 2. page 443—450.

го ученаго العلامة التفتازانى. Я насчиталъ въ Библіографіи Хаджи Хальфэ ровно 40 толкованій и критическихъ разсужденій на Тангкихъ, Таузихъ и другія толкованія, относящіяся къ этимъ двумъ, въ особенности на Тальвихъ. Между всѣми комментаторами отличается оригинальностію критики Ибни Кемаль-Паша, написавшій толкованіе на Тангкихъ по той же системѣ, какую онъ принялъ въ своемъ ايضاح (см. прим. 46) и назвалъ его تغيير التنقيح *Измѣненный* или исправленный *Тангкихъ.* Но уменьшила-ли эта критика достойнство подлинника? Посмотримъ, что говоритъ нашъ Хаджи Хальфэ: وكان الناس لم يلتفتوا الى مافعله والاصل باق فى رواجه والفرع على التنزل فى كساده „а люди т. е. ученые не обращали вниманія на его (Ибни Кемаль Паши) произведеніе; первоначальное сочиненіе (т. е. Тангкихъ) остается въ своей силѣ, а приложеніе сіе (т. е. критика) продолжаетъ быть въ упадкѣ и малоцѣнности.“

5. الوشاح *Альвишахъ.* Очень рѣдкое сочиненіе въ Философіи. Объ немъ я не знаю ничего кромѣ названія.

6. تعديل العلوم *Таадилюль-улумъ* — взвѣшиваніе наукъ; весьма глубокомысленное сочиненіе, состоящее изъ двухъ частей, изъ коихъ первая относится къ Логикѣ, вторая—Схоластическому Богословію. Хаджи Хальфэ (см. въ томъ же изданіи V. 2. раз. 315) чрезвычайно превозноситъ толкованіе и примѣчаніе самого же автора на это сочиненіе, не назвавъ имени цѣлаго. Не это-ли Альвишахъ?

Вотъ намъ извѣстные труды Садрюш-шаріáта, показывающіе его глубокое знаніе и обезсмертившіе его имя. Я не могу не помѣстить здѣсь анекдотъ, найденный мною въ طبقات الامم, доказывающій до какой степени примѣчательности доходилъ Имамъ Садрюш-шаріатъ, своими знаніями, между современниками, и какою силою слова онъ былъ одаренъ. Извѣстно, что на Востокѣ въ древнія времена, когда просвѣщеніе тамъ процвѣтало, часто бывали ученые споры. Встрѣтившіеся Улемы никогда не упускали случая попытать другъ друга. Часто случалось, что даже нарочно открывали засѣданіе для такихъ споровъ, гдѣ всякій имѣлъ право присутствовать. Часто ученые вызывали другъ друга на такой споръ, не только въ одномъ городѣ, но и съ разныхъ частей свѣта. Когда Убейдуллахъ Садрюш-шаріáтъ сдѣлался уже извѣстнымъ своими сочиненіями, и слава его распространилась по всему ученому міру Востока, въ Реѣ первенствовалъ *Аллямэ Гкютбюд-динъ Арразы* علامة قطب الدين الرازى, учености котораго не было и мѣры (52). Въ пріѣздъ Садрюш-шаріáта въ Гератъ, Аллямэ пожелалъ-было вызвать его на споръ, но наслышавшись о его дарѣ слова и боясь невыгоднаго послѣдствія,

---

(52) العلامة المحقق قطب الدين محمد الرازى прозванный Аттахтани التحتانى извѣстенъ многими отличными сочиненіями по разнымъ отраслямъ наукъ. Извѣстнѣйшія изъ нихъ محاكمات (въ Философіи); оно содержитъ изслѣдованіе двухъ комментаріевъ на Философію *Авиценны*, изъ которыхъ первое составлено Имамомъ Омаромъ *Аррази*, скончавшимся въ 606 г. гиджры; второе—знаменитымъ Насиромъ Тусскимъ العلامة المحقق نصير الدين محمد بن الحسن الطوسى скончавш. въ 672 г. (см. Библіографію Хаджи Хальфэ Т. 1; Leipzig 1835 стр. 502).

секретно отправилъ напередъ одного изъ своихъ приближенныхъ (53). Посланный, Мюбарекъ Шахъ, прибывъ въ Гератъ, познакомился сначала съ слушателями Убейдуллаха, и потомъ началъ слушать самъ его. Первыя лекціи были о Философіи по *Ишарату*, сочиненію *Авиcины* (54), гдѣ преподаватель въ три лекціи выказалъ себя такъ, что Мубарекъ Шахъ писалъ къ Гкютбуддину и совѣтовалъ не вступать ему въ споръ съ Садрюшаріáтомъ, чтобы не проиграть поля и не лишиться славы. Имамъ Арразы, принявъ совѣтъ, избѣгалъ послѣ того и встрѣчи съ Садрюш-Шаріáтомъ (см. تذكرة الحكم وطبقات الامم глава 31). Убейдуллахъ Садрюш-шаріáтъ скончался въ Бухарѣ и погребенъ тамъ на общемъ кладбищѣ въ особомъ участкѣ, купленномъ его прадѣдомъ Садрюш-шаріáтомъ первымъ, гдѣ покоится прахъ всѣхъ членовъ семейства законовѣдцевъ, происходившихъ отъ него, исключая двухъ братьевъ: Омара и Махмуда,—сыновей Садрюш-шаріáта перваго, или дѣдовъ (первый по отцу, второй по матери) Садрюш-шаріáта втораго (см. выше стр. LI). Этотъ участокъ называется, покрайной мѣрѣ назывался за нѣсколько десятковъ лѣтъ тому назадъ,—*Шерá-áбадъ* شرع اباد *изобиліе Закона*. Это мѣсто, по описанію Автора مزارات находится на южной сторонѣ ключа *Айюба* چشمه ايوب ع—

(53) Это былъ рабъ, образованный имъ и сдѣлавшійся послѣ ученымъ логикомъ. Онъ извѣстенъ подъ именемъ *Мюбарекъ-Шахи Ментигки*.

(54) Сочиненіе сіе называется الاشارات والتنبيهات и чрезвычайно уважается на Востокѣ. Оно раздѣляется на два отдѣленія: первое содержитъ логику; второе—умозрительную Философію. На него писали много комментаріевъ, изъ которыхъ лучшій Шейха Насира Тусскаго.

что на южной сторонѣ самаго города. Ключь сей до сихъ поръ носитъ это названіе, потому что, по преданію, около него предполагаютъ могилу Пророка *Іова*.

IV.

Теперь мы скажемъ нѣсколько словъ о изданномъ мною сочиненіи Садрюш-шаріáта.

А. *О его достоинствѣ.* Вообще слогъ Садрюш-шаріáта, судя по всѣмъ его сочиненіямъ, мнѣ извѣстнымъ, сжатъ, но пріятенъ и глубокомысленъ. Прочитавъ его *Таникихъ*, *Таузихъ* и даже его толкованіе на Вигкайэтъ, мы не находимъ въ нихъ той плодовитости, или лучше сказать того многословія, которое вообще принадлежитъ восточнымъ писателямъ; напротивъ того его слогъ такъ сжатъ, что едва ли въ состояніи понять кто нибудь изъ тѣхъ, которые не отлично знаютъ науку, къ которой сочиненіе относится. Онъ совершенно исполненъ правилъ, которыми руководствовались авторы *текстовъ*, т. е. писатели руководительныхъ книгъ; это: „*говори мало, разумѣй много*" (55). Вотъ почему такіе тексты всегда составляли и до нынѣ составля-

---

(55) قل قليلا واعن كثيرا Другая пословица: الكلام ما قل ودل — „рѣчь должна быть коротка, но замысловата."

ютъ основаніе цѣлаго курса преподаванія въ школахъ Мюсюльманскихъ, и каждый періодъ ихъ — какъ бы тему полной лекціи (56). Говоря собственно о Мюхтесерѣ, рѣшительно можно сказать, что нѣтъ другой книги въ Законовѣдѣніи Ханефитовъ, которая могла бы быть поставлена въ параллель съ нею, въ краткости рѣчи и въ полнотѣ мысли: въ ней можно найти всѣ необходимыя постановленія школы Ханефитовъ; все, что относится къ духовной и гражданской обязанности Мюкеллефа. Это сочиненіе, состоящее изъ 49 книгъ (كتاب) или главъ, дѣлится еще на нѣсколько подраздѣленій (مطلب или فصل) изъ коихъ иныя въ многихъ другихъ сочиненіяхъ, какъ то: *Аль-гидайэтъ*, *Меджемауль-Бахрейнъ* и другія, составляютъ или отдѣльныя книги (كتاب), или разбиты еще на отдѣльныя главы (فصل). Эту разницу можно видѣть при сравненіи оглавленія нашего автора съ оглавленіемъ любаго, болѣе обширнаго труда въ Фигкхѣ.

Слогъ Мюхтесера, повторяю, до того труденъ, что ни одинъ ученый не пойметъ его скоро, развѣ только, кто безпрерывно занимается этимъ со-

---

(56) Постоянная метода преподаванія на Востокѣ состояла и состоитъ нынѣ въ томъ, что слушатели по своимъ разрядамъ и по очереди окружаютъ преподавателя, каждый имѣя предъ собою одну руководительную книгу, которая относится къ предмету преподаваемому въ томъ разрядѣ. Одинъ изъ слушателей читаетъ текстъ, преподаватель объясняетъ читанное и рѣшаетъ всѣ вопросы, всѣ непонятныя обстоятельства. Часто случается, что въ одну лекцію прочитываются только двѣ строки, а объясненія на нихъ продолжаются три часа. Съ окончаніемъ чтенія этой книги, оканчивается и курсъ — и слушатели переходятъ въ слѣдующій.

чиненіемъ, да и тутъ нельзя ручаться, чтобы не было остановки: мѣстоименія неизвѣстно куда относятся, союзы часто запутываютъ смыслъ до того, что нельзя безъ долгаго размышленія угадать, къ чему относится какое слово или фраза, за союзомъ слѣдующая. Запутанность еще болѣе увеличивается тамъ, гдѣ вовсе нѣтъ знаковъ; къ тому еще служатъ препоною техническія слова и выраженія. Вотъ довольно легкое мѣсто, изъ книги о бракѣ (كتاب النكاح), которое едва ли можно понять безъ знаковъ:

ويحرم نكاح امراة وعدتها نكاح امراة ايتهما فرضت ذكرا لم تحل له الاخرى ووطيها ملكا وكذا

وطوها ملكا وطيها نكاحا وملكا لانكاحها فان نكحها لا يطأ واحدة حتى يحرم الاخرى

(см. стран. ٩١, строка 7 нашего изданія).

Буквальный переводъ: «И бракъ съ женщиною и ея *иддетъ* запрещаетъ бракъ съ (другою) женщиною, когда изъ нихъ одна была бы мужчиною, то ей не позволена была бы другая, и сообщеніе съ нею по праву владѣнія; и также сообщеніе съ нею по праву владѣнія, сообщеніе съ другою посредствомъ брака и владѣнія; (но) не брака; если онъ сочетался съ нею бракомъ, то не можетъ сообщиться ни съ одною, покуда другая не будетъ запрещена» Я объясню эту задачу краткимъ комментаріемъ, по образцу Восточныхъ комментаторовъ; текстъ, т. е. переводъ текста, обозначу курсивными литерами, а толкованіе обыкновенными: *и* если кто сочетался бракомъ съ какою нибудь женщиною, по правиламъ существующимъ въ Шаріатѣ, или разведется съ своею женою, то, въ первомъ случаѣ, *бракъ съ*

упомянутою *женщиною*, *и*, во второмъ случаѣ *ея иддетъ* (57) *запрещаютъ бракъ съ* другую *женщиною*, въ случаѣ, если эти двѣ въ такомъ родствѣ, что *когда изъ нихъ одна была бы мужчиною, то ей* закономъ *не позволена была бы для* замужества *другая*. И то и другое обстоятельства, т. е. бракосочетаніе съ первою, или иддетъ ея, запрещаютъ *и сообщеніе съ нею*, т. е. съ другою ей родственною, *по праву владѣнія*: ибо постановленіе Шаріáта позволяетъ сообщеніе съ женщиною по праву или брака, или законнаго владѣнія, т. е. покупкою и тому подобнымъ. *И*, если кто нибудь купилъ, положимъ, женщину, и имѣлъ съ нею сообщеніе, то въ такомъ случаѣ *также* это *сообщеніе съ нею по праву владѣнія* запрещаетъ ему *сообщеніе съ другою*, т, е. съ ея родственницею, *посредствомъ брака и* посредствомъ владѣнія; но оно *не* запрещаетъ одного только *брака*: *если онъ*, по какому нибудь случаю, *сочетался бракомъ съ нею*, т. е. съ другою родственницею невольницы, то онъ *не можетъ сообщаться* уже *ни съ одною* изъ двухъ *покуда другая не будетъ запрещена* ему закономъ; наприм. покуда онъ не отпуститъ на волю первую, или не разведется съ второю.—При такомъ только комментаріѣ нашъ текстъ можетъ быть понятнымъ, и то не безъ помощи слѣдующихъ замѣчаній: 1) По правиламъ Ша-

---

(57) *Иддетъ* (العدة) лексикографически значитъ *счетъ*. Въ Фикхѣ имъ выражаютъ срокъ, назначенный закономъ между двумя замужествами женщины, раньше котораго она не свободна располагать собою для вступленія во второй бракъ съ другимъ и получаетъ свое содержаніе отъ перваго мужа, въ случаѣ развода; а какъ этотъ срокъ *считается* мѣсяцами, недѣлями, и строго предписывается закономъ наблюдать за вѣрностію *счета*, то его назвали *счетомъ*. Опредѣленіе этого срока вообще принадлежитъ спору между законоучредителями (см. выше примѣчаніе 30) и самое

ра́скимъ никто не можетъ жениться на близкой своей родственницѣ, происходящей съ нимъ отъ одного прямаго корня, безъ смѣшенія посторонней крови, какъ: сестра, тетка и т. п; или происходящей отъ него самаго, какъ то: дочь, внука; или смѣшавшейся союзомъ съ таковыми, какъ то: жена отца, жена дѣда, жена сына и проч. (58).—2) Женатый человѣкъ не можетъ жениться на близкой родственницѣ своей жены, пока эта не умретъ, или онъ не разведется съ нею, и пока совершенно не прервется ихъ отношеніе посредствомъ выжиданія срока, положеннаго для ея втораго замужества (см. примѣч. 30,57); въ другихъ случаяхъ онъ можетъ жениться даже

время, назначенное для этого срока, различно, смотря по лѣтамъ, по званію женщины, и по тому, по какому случаю она разлучена съ первымъ мужемъ. Наприм. для небеременной женщины, *свободнаго* происхожденія, которая еще моется (т. е. у которой бываютъ регулы), послѣ развода полагаются три полныя очищенія, а послѣ смерти мужа—4 мѣсяца и 10 дней; *для крѣпостной*, которая еще моется,—два очищенія; но для той, которая уже не имѣетъ регуловъ, или лишилась своего мужа, полагается половина времени, назначеннаго для женщины свободнаго происхожденія. *Для беременной* же женщины этотъ срокъ оканчивается разрѣшеніемъ ея отъ бремени и такъ дальше (см. مختصر стр. ٨٣). Здѣсь авторъ хочетъ сказать, что, въ случаѣ развода съ первою женою, мужчина не можетъ жениться на ея родственницѣ, пока срокъ ея для втораго замужества не кончится, или пока онъ не будетъ обязанъ ее кормить.

(58) На всѣ степени родства запрещающія брачный союзъ, указано въ Мюхтесерѣ такими же сокращенными выраженіями. См. стр. ٩١ строка 4—6.

на сестрѣ жены. Близкое родство жены авторъ выражаетъ весьма короткимъ опредѣленіемъ (59): „*если изъ нихъ одна была бы мужчиною, то бы ей не позволено была* (для замужества) *другая*“—разумѣя подъ этимъ различныя степени родства, на которое мы указали въ первомъ замѣчаніи.—Изысканность, если я могу такъ выразить, которой авторъ постоянно держался въ сокращеніи *Вигкайэта*, и которая повсюду характеризуетъ слогъ Мюхтесера, вмѣсто того чтобы унизить достоинство его сочиненія,—во сто кратъ возвысило его. Эта изысканность въ выраженіяхъ, при постоянно хорошемъ слогѣ, придала интересъ предмету, и безъ того любопытному и любимому Мюсюльманами.—Мюхтесеръ начали изучать *изустно* и *подробно*. Въ первомъ случаѣ нужна была память; во второмъ—память и соображеніе. Глубокомысліе, свойственное каждой фразѣ, а иногда и каждому слову, приманивало къ этому сочиненію остроумныхъ изслѣдователей Фигкха,—и въ скоромъ времени оно стало извѣстнымъ повсюду. На него стали писать комментаріи лучшіе Улемы Ханефитской школы изъ Мюкеллидовъ; на эти комментаріи писали и пишутъ

(59) Это прекрасное опредѣленіе принадлежитъ автору *Аль-Вигкайэта*; только нашъ авторъ помѣстилъ его очень хорошо здѣсь, сокративъ предъидущія и послѣдующія фразы подлинника. Вотъ что мы находимъ въ *Вигкайэтѣ* вмѣсто, приведеннаго нами изъ مختصر (читатель можетъ сравнить два текста): والجمع بين الاختيين نكاحا او عدة ولو
من باين ووطأ بملك يمين وبين امر اتين ايتهما فرضت ذكرا لم تحل له الاخرى فان تزوج
اخت امته وطئها لا يطأ واحدة حتى يحرم احديهما عليه وان تزوجهما بعقدين ونسى الاولى فرق
بينهما ولهما نصف المهر لا بين امرأة وبنت زوجها الا منها

критику и примѣчанія. Его переводили на Персидскій языкъ буквально и съ объясненіями, такъ что это сочиненіе сдѣлалось всемѣстнымъ и даже необходимымъ. Нѣтъ ни одной школы во всемъ Ханефитскомъ свѣтѣ, въ которомъ бы Мюхтесеръ или толкованія на него не преподавались (60).

О толкованіяхъ, на него писанныхъ.

Изъ комментаріевъ на Мюхтесеръ мнѣ извѣстны семь весьма обширныхъ сочиненій, изъ которыхъ *пять* находились въ моихъ рукахъ, и я руководствовался ими въ продолженіе моихъ занятій приготовленіемъ предлежащаго сочиненія къ изданію. Я здѣсь изложу ихъ по порядку.

1. Комментарій *Абуль-Мекарима* (ابو المكارم), кажется, одинъ изъ древнѣйшихъ. Авторъ мнѣ не извѣстенъ: ни въ сочиненіи его, ни въ біографіяхъ, у меня находящихся, я не нашелъ ничего объ немъ, тѣмъ болѣе, что настоящее его имя никому не извѣстно здѣсь. Объ немъ, вѣроятно, можно было бы найти въ огромномъ трудѣ *Муллы-Фахрюддина* (см. ниже въ концѣ этой статьи), автора غواص البحرين, писавшаго критическій разборъ

(60) Въ Турціи, съ нѣкотораго времени, отстають отъ руководительныхъ сочиненій Улемовъ Бухарскихъ или Мавераун-нахрскихъ. Тамъ стараются вводить свои руководительныя книги; хорошіе преподаватели до сихъ поръ однакожъ держатся древнихъ руководствъ.

комментарія Имама Гкахистанскаго (см. ниже N 4), сравнивая его достоинство съ достоинствомъ Абуль-Мекарима, и разбирая довольно часто и его комментарій. Къ сожалѣнію, этого огромнаго и полезнаго сочиненія здѣсь ни у кого нѣтъ. Комментарій Абуль-Мекарима извѣстенъ по всюду и вездѣ имъ руководствуются въ преподаваніи Мюхтесера. Онъ начинается такъ: نحمدك يامن شرع لنا احكام الدين القويم وهدانا بفضله العميم الى الصراط المستقيم . Мануcкриптъ, которымъ я пользовался, писанъ въ Бальхѣ въ 1106 году.

2. Комментарій, весьма обширный, извѣстный за сочиненіе, — *Аш-шимни*. Въ заглавіи ни слова не сказано, какъ и въ первомъ комментаріѣ, *кѣмъ* и *когда* онъ составленъ; по свидѣтельству Али-Аль-гкари, почерпнувшаго свой комментарій изъ этого сочиненія (см. ниже N 5), и другихъ писателей, ссылающихся на него, видно, что онъ составленъ *Аш-шимніемъ;* но кто такой этотъ Аш-шимни, утвердительно сказать не могу: въ біографіяхъ, что у меня, объ немъ ничего нѣтъ положительнаго. Въ Хронологіи Хаджи-Хальфэ упомянуто о славномъ *Грамматикѣ* تقى الدين احمد الشمنى, скончавшемся въ 871 году Гиджры; въ شقايق النعمانيه, Біографіи *Мюхеммеда Омара бинъ Хамзэ* (المولى محمد عمر بن حمزه), сказано, что этотъ ученый мужъ *окончательно* слушалъ преподаваніе *Ассююти* и *Аш-шимни*, разумѣется двухъ современниковъ; а намъ извѣстно, что первый изъ этихъ двухъ скончался въ 911 г. Гиджры, т. е. ровно чрезъ 40 лѣтъ по кончинѣ Ахмеда-Аш-шимни, между тѣмъ, какъ Мюхеммедъ Омаръ бинъ Хамзэ скончался въ 938 г. почти на семидесятомъ году своего возраста, т. е. онъ родился предъ годомъ кончины Ах-

меда Аш-шимни. Слѣдственно надо бы полагать, что подъ названіемъ الشمنى не одинъ только авторъ существовалъ на Востокѣ; но изъ словъ автора القول السديد видно, что прозваніе Аш-шимни было *Нагкійюддинъ*, что разнится отъ *Тагкійюддина* Хаджи Хальфэ одною только точкою. Одно это обстоятельство мнѣ подаетъ поводъ думать, что авторъ комментарія дѣйствительно Ахмедъ-Аш-шимни, скончавшійся въ 871 году, хотя Хаджи Хальфэ и называетъ его великимъ Грамматикомъ, тогда какъ, судя по его комментарію, онъ долженъ быть великимъ *Мюхеддисомъ*, т. е. свѣдующимъ *въ преданіяхъ* и отличнымъ законовѣдцемъ.

Комментарій Аш-шимни не такъ употребителенъ въ школахъ Ханефитовъ, какъ прочіе комментаріи Мюхтесера. На него смотрятъ какъ на весьма ученое сочиненіе въ отношеніи къ *преданіямъ*; какъ на руководство не для преподавателей, а *для авторовъ*, которые для своихъ сочиненій по части законовѣдѣнія, могутъ исчерпать изъ него надлежащіе доводы (الادلة), преимущественно изъ Сюннета, на которыхъ основаны различныя мнѣнія Мюджтехидовъ и сословія *предпочитателей* (см. выше стр. XLVII). Въ Египтѣ это сочиненіе болѣе извѣстно, нежели гдѣ нибудь. Комментарій этотъ начинается такъ: الحمد لله على الهداية والدراية واسأله الوقاية من البداية الى النهاية واصلى على المنقذ من الجهالة والغواية آلخ. Манускриптъ, которымъ я пользовался, писанъ въ Меккѣ, въ 1060 г. Гиджры.

3. Комментарій *Аль-Бюрдженди* (عبد العالى البرجندى), автора географическаго сочиненія عجايب البلدان, извѣстнаго уже Европейскимъ оріенталис-

тамъ. Этотъ комментарій составленъ авторомъ въ исходѣ IX вѣка Гиджры. Онъ употребляется во всѣхъ почти школахъ; его преподаютъ послѣ Мюхтесера, а иногда послѣ Шерхи-Вигкайэта. Онъ начинается такъ: اجناس الحمدلله العزيز الكافى المحيط علمه الوافى بالاسرار و الضمرات آلخ. Манускриптъ, которымъ я пользовался, написанъ въ Бухарѣ, въ 1102 году.

4. Комментарій *Мауляна Шемсуддина Мюхеммеда*, прозваннаго *Алькахистани* отъ имени мѣста قهستان или первоначальнаго كوهستان, что значитъ *гористое мѣсто*. Восточными Географами давалось такое названіе цѣпи горъ, раздѣляющей *Седжистанъ* отъ *Хорасана* и *Бальха*. Значительная страна отъ предѣловъ Хорасана до Кабула, носила общее имя قهستان (какъ داغستان Дагистанъ на Сѣверѣ Адербиджана). Комментарій извѣстенъ подъ заглавіемъ: جامع الرموز *Джаміур-рюмузъ*, т. е. *Собраніе намековъ*, или Сводъ толкованій и объясненій непонятныхъ и трудныхъ мѣстъ Мюхтесера. Этотъ комментарій болѣе всѣхъ прочихъ употребителенъ въ школахъ Ханефитовъ, въ особенности въ *Бухарѣ* и *Мавераун-нахрѣ*. Нѣтъ ни одной порядочной школы, гдѣ бы не преподавали по немъ Фигкхъ, въ среднихъ курсахъ. Онъ примѣчателенъ тѣмъ, что авторъ очень часто опровергаетъ мнѣніе Абюль-Мекарима, по большей части тамъ, гдѣ сей послѣдній входитъ въ филологическія сужденія и въ разборы текста Мюктесера. Хотя онъ нигдѣ не называетъ ни имени, ни сочиненія автора, котораго онъ критикуетъ, и довольствуется вездѣ однимъ только глухимъ показаніемъ на его мнѣніе, опровергая постоянно однимъ выраженіемъ كما ظن «*какъ предположено*», т. е. какъ нѣкоторые предполагаютъ; но всѣмъ

извѣстно, по изслѣдованію, что это предположеніе принадлежитъ *Абуль-Мекариму*: слѣдственно, гдѣ только встрѣчается выраженіе كماطن—намекъ понятенъ читателю. Авторъ Джаміур-рюмуза жилъ въ X вѣкѣ Гиджры. Онъ первоначально жилъ въ Хорасанѣ, гдѣ прославился своею ученостію въ Законовѣдѣніи и въ прочихъ отрасляхъ Шараскихъ наукъ; во время же переворотовъ въ этой странѣ, между *Убейдуллахомъ*, Ханомъ Узбекскимъ и *Шахъ-Тахмасбомъ*, Мауляна Мюхеммедъ избралъ уединеніе въ глуши Гкахистана и написалъ свой комментарій. Когда Узбекскій побѣдитель покорилъ Хорасанъ, въ 944 г. Гиджры, наслышавшись о достоинствахъ автора, пригласилъ его быть Муфтіемъ въ Бухарѣ, куда онъ прибылъ и въ этомъ званіи жилъ 20 лѣтъ. Онъ скончался въ 965 году. Этотъ комментарій начинается такъ: الحمد لله الذى فضلنا بتعليم اصول مبسوط الجامع الكبير من الاحكام آلخ. Рукопись, которою я пользовался, принадлежала библіотекѣ бывшаго здѣсь главнаго Ахуна *Муллы Саита бинъ Ахмеда*. Она обогащена полезными примѣчаніями, писанными рукою ученаго Ахуна.

5. Комментарій Мауляна *Али-Алькари* (مولانا على القارى), весьма ученаго мужа Гератскаго, жившаго въ началѣ XI столѣтія Гиджры. Біографія этого автора мнѣ не извѣстна совершенно; только знаю объ немъ, что онъ извѣстенъ подъ почетнымъ титуломъ شيخ الحرمين т. е. старецъ, или *глава вѣры* въ Меккѣ и Désert Мединѣ, въ первомъ изъ которыхъ онъ постоянно жилъ. Онъ упрочилъ свою славу многими огромными трудами по разнымъ наукамъ; его память чтутъ въ Туркестанѣ и Бухарѣ какъ полусвятаго, приписывая ему

даже чудеса. Между прочимъ не послѣднее мѣсто занимаетъ и то, что онъ принадлежавъ къ позднѣйшему времени, такъ много и такъ учено могъ писать: говорятъ, что число всѣхъ его сочиненій доходитъ до 60, между которыми многія чрезвычайно огромны. Комментарій его на Мюхтесеръ дѣйствительно великъ: рукопись, находящаяся въ моей библіотекѣ, состоитъ изъ 410 листовъ полныхъ, писанныхъ мелкимъ почеркомъ; но не смотря на значительность труда этого и отчетливость автора, я замѣтилъ, что большая часть его комментарія заимствована отъ Аш-шимни, такъ что, сличая ихъ, иногда можно бы думать, что читаешь одно и тоже сочиненіе; между тѣмъ не рѣдко онъ измѣняетъ слова Аш-шимни, убавляя ихъ или прибавляя свои; но во всѣхъ отношеніяхъ доказываетъ, что дѣло, за которое онъ взялся, ему весьма знакомо.

Начало этого комментарія: الحمد لله الذى جعل العلماء ورثة الانبياء وخلاصة الاولياء الذين يدعو لهم ملائكة السماء و السمك فى الماء و الطير فى الهواء آلخ

6 и 7-й, которыхъ я знаю только названія, суть: 1) комментарій Мауля Абдюль Вȃхида مولى عبد الواحد بن محمد подъ названіемъ *Шерхюн-никайэтъ.* Авторъ жилъ въ вѣкъ Султана Байезида; будучи главнымъ преподавателемъ въ Кутахійэ, онъ сочинилъ свой комментарій и кончилъ его въ 860 г. Гиджры. Авторъ شقايق النعمانيه отзывается объ немъ слѣдующими словами: وكان فاضلا عالما بالعلوم الادبية بارعا فى الفنون الشرعية و العقلية عالما بالتفسير و الحديث شرح كتاب النقاية شرحا واتى فيه بمسايل كثيرة مهمة آلخ т. е. онъ былъ просвѣщенный человѣкъ.

свѣдущъ въ наукахъ Словесныхъ, въ наукахъ *Шара́скихъ*, философическихъ, въ толкованіи Алкорана и въ ученіи преданій. Написалъ отличный комментарій на *Никайэтъ* и привелъ тамъ множество важныхъ приговоровъ изъ закона.—2) Комментарій Муллы Фахрюддина (شرح مختصر لمولا فخر الدين). Объ этомъ сочиненіи ничего не могу сказать, кромѣ того, что оно должно относиться къ позднѣйшимъ временамъ: я видѣлъ отрывки изъ него на поляхъ нѣкоторыхъ списковъ Мюхтесера.

Сверхъ этихъ комментаріевъ на Мюхтесеръ, еще я знаю два огромнѣйшія сочиненія, которыя можно назвать критическимъ разборомъ *Джаміур-рюмуза*: а) *Шерхи-Шахъ-Хусейнъ* подъ заглавіемъ *Джаміуль-Бесатинъ* (جامع البساتين), необъятный трудъ неизвѣстнаго мнѣ автора. Оно состоитъ изъ 8 большихъ частей, которыя всѣ вмѣстѣ очень рѣдко можно найти. Библіотека Миръ-Хайдера, покойнаго владѣтеля Бухары, славилась тѣмъ, что въ числѣ отличныхъ манускриптовъ, имѣла богатый полный экземпляръ этого сочиненія. Я видѣлъ лишь нѣсколько отрывковъ этого превосходнаго творенія. b) *Гаввасюль-Бахрейнъ* غواص البحرين فى ميزان الشرحين тоже огромнѣйшій трудъ, не давно приведенный къ окончанію. Его составилъ нѣкто داملا فخر الدين, изъ Казанскихъ ученыхъ муллъ, живущихъ въ Бухарѣ. Такое явленіе, кагда вообще наука въ совершенномъ упадкѣ въ Азіи, теперь есть рѣдкость въ особенности для Казани. Мулла Фахруддинъ отправился въ Бухару еще въ юности. Отецъ его ابراهيم افندى, видя въ немъ большія

способности, отправилъ его въ Бухару, по тогдашнему обыкновенію, гдѣ онъ уже 40 лѣтъ преподаетъ Фигкхъ.

Комментарій его состоитъ изъ четырехъ частей. Въ немъ сверхъ раскрытія трудныхъ мѣстъ изъ Джаміур-рюмуза, содержится критическій разборъ многихъ мѣстъ изъ этого превосходнаго сочиненія и сравнительный взглядъ на комментарій Абюль-Мекарима, котораго часто критикуетъ авторъ Джаміур-рюмуза. Этотъ трудъ авторъ назвалъ غواص البحرين *«водолазъ двухъ морей»*, т. е. комментаріи *Абюль-Мекарима и Мюхеммеда Гкахистани*. Надѣются вскорѣ получить здѣсь все это сочиненіе, которое по частямъ уже извѣстно.

Умолчу о переводахъ и комментаріяхъ Мюхтесера находящихся на Персидскомъ и Татарскомъ или Турецкомъ языкахъ: въ нихъ нѣтъ ничего занимательнаго или особеннаго; они употребительны больше между женщинами, изъ которыхъ нѣкоторыя, желая знать свои обязанности, даже выучиваютъ ихъ по частямъ наизустъ. Лучшій переводъ и толкованіе Мюхтесера, на Персидскомъ языкѣ, есть: شرح عبد الجميل ; за нимъ слѣдуетъ: شرح عبد الجليل.

V.

1. Цѣль изданія Мюхтесера заключается въ слѣдующемъ: какъ это сочиненіе составляетъ одно изъ самыхъ необходимыхъ пособій во всѣхъ

школахъ Ханефитскаго міра, то давно желали въ здѣшнихъ краяхъ имѣть вѣрное и безошибочное изданіе онаго, на которое можно было бы положиться какъ на авторитетъ; но это требовало и много труда и немалыхъ издержекъ. Недостаточно было для этого избрать какой нибудь списокъ Мюхтесера и напечатать его, какъ это дѣлали здѣшніе промышленники со многими сочиненіями на Татарскомъ или Турецкомъ языкѣ, которыя исполнены грубыхъ ошибокъ и значительныхъ опущеній. Возмемъ, напримѣръ استوانی ,ثبات العاجزین ,یوسف وزلیخا , پیرکلی и другія сочиненія, изданныя здѣшними промышленниками; на каждой страницѣ ихъ можно найти по нѣскольку ошибокъ, не только типографическихъ, но ошибокъ *въ подлинникахъ*, ни кѣмъ не исправленныхъ. *Мюхтесерюль-Викайэтъ*, какъ классическое сочиненіе, не входилъ въ составъ подлинниковъ до нынѣ изданныхъ въ Казани. Ни одинъ строгій надзоръ за печатаніемъ, ни одно знаніе языка и одна повѣрка подлинниковъ,—тутъ нужно было внимательное чтеніе комментаторовъ на Мюхтесеръ, отчетливое изслѣдованіе обширнаго *Хидайэта* и сокращеннаго изъ него—*Викайэта*, какъ основъ Мюхтесера; однимъ словомъ, тутъ нужно было совершенное изученіе Законовѣдѣнія. Не въ похвалу себѣ, но чтобы и съ своей стороны признать достоинство столь важнаго сочиненія, говорю я такъ. Ученые Азіятцы и тѣ изъ Европейскихъ оріенталистовъ, которые удѣлили когда нибудь хотя нѣсколько времени на разсмотрѣніе серьёзнаго какого нибудь восточнаго автора, подтвердятъ и оправдаютъ слова мои.

Просвѣщенный потомокъ Джуджія, Ханъ Джіанъ-Гиръ, своею усердною готовностію оказать всякую услугу къ поддержанію благихъ видовъ

11

попечительнаго Правительства въ расширеніи границъ просвѣщенія между Азіятцами, подданными Россіи, и своимъ постояннымъ покровительствомъ наукѣ, давно уже обратилъ на себя вниманіе Начальства и ученаго сословія (61). Постигая важность пользы изданія Мюхтесера и готовый этимъ предупредить желаніе здѣшнихъ Улемовъ, Ханъ изволилъ обратиться ко мнѣ—и я не замедлилъ исполнить его желаніе. Трудъ мой вознагражденъ вполнѣ со стороны Хана. Училища, находящіяся во владѣніяхъ его, пользуются теперь этимъ изданіемъ и ученые здѣшнихъ краевъ также весело приняли его со дня его появленія въ свѣтъ (62).

II. Планъ, принятый мною въ изданіи Мюхтесера, излагаю въ слѣдующихъ словахъ:

1. *Текстъ.* Свѣривъ одинъ избранный мною старый и вѣрный списокъ Мюхтесера со многими другими, обозначилъ всѣ нужные варіанты; затѣмъ свѣрилъ тексты пяти комментаріевъ, выше мною замѣченныхъ, также обо-

---

(61) *Услуги Хана Джіанъ-Гира извѣстны: намъ возвѣстили о нихъ многократно періодическія изданія. Недавно онъ единогласно избранъ и утвержденъ Почетнымъ Членомъ* Императорскаго *Казанскаго Университета.*

(62) *Достаточное количество этого изданія распространилось по свѣту уже четыре мѣсяца тому назадъ. Нѣсколько сотъ экземпляровъ я особо отдѣлилъ для Европейскихъ оріенталистовъ; эти экземпляры будутъ сопровождены съ настоящимъ введеніемъ на Русскомъ языкѣ.*

значивъ ихъ разницу въ своемъ спискѣ. Такимъ образомъ всѣ слова и выраженія, замѣченныя въ моемъ спискѣ, представляли варіанты, а остальное—общую всѣмъ спискамъ часть текста Мюхтесера. Сперва я обратился къ *варіантамъ.* а) Многіе изъ нихъ, не входившіе въ составъ текстовъ, или варіантовъ упомянутыхъ комментаторовъ, я вовсе выбросилъ, отмѣтивъ тѣ только, какіе входили въ составъ ихъ. Таковыя разницы я обозначилъ повсюду въ моемъ изданіи, знакомъ (نسخه) надъ словомъ; остальныя же не обозначилъ ничѣмъ, слѣдуя только чтенію, найденному мною въ древнѣйшихъ рукописяхъ—въ текстахъ комментаріевъ и въ большей части новѣйшихъ списковъ Мюхтесера. Напримѣръ стран. ۲, строка 5: فمن احب استحضار مسايل الهداية въ нѣкоторыхъ спискахъ вмѣсто استحضار находилъ я ضبط, первое слово я предпочелъ, во первыхъ потому, что я нашелъ его во многихъ старинныхъ спискахъ и въ текстахъ пяти комментаріевъ; во вторыхъ потому, что оно умѣстнѣе (63). Стр. ٥, строка 5: وكذللانسان; въ нѣкоторыхъ спискахъ нашелъ وكذالانسان. Я слѣдовалъ большинству списковъ и притомъ толкованію جامع الرموز, помѣщенному тутъ же, подъ № 1, что явно указываетъ на мое чтеніе. б) Изъ варіантовъ, заслуживающихъ по моему мнѣнію отмѣтки, я удержалъ самое необходимое, т. е. такое, на что комментаторы сами указали,

---

(63) Слово ضبط значитъ: совершенно владѣть; استحضار—припомнить; знать содержаніе чего нибудь. Со стороны автора скромность требовала бы употребить второе слово.

или я нашелъ ихъ во *многихъ* спискахъ комментаріевъ и старыхъ спискахъ Мюхтесера. Такимъ образомъ, когда читатель встрѣтитъ надъ какимъ нибудь словомъ знакъ (نسخه) безъ всякаго прибавленія на поляхъ противъ этого слова, то это значитъ, что это слово или найдено мною въ нѣкоторыхъ спискахъ Мюхтесера и комментаріевъ, или на нихъ я нашелъ *указаніе* въ какомъ нибудь изъ пяти комментаторовъ, и что и безъ этого слова смыслъ не повреждается; какъ наприм. на стран. ١٩, строка 4; страницѣ ٢١, стр. 5 и во многихъ другихъ мѣстахъ. Если же противъ такихъ словъ на поляхъ встрѣтятся другія слова съ такимъ же знакомъ, то это значитъ, что въ нѣкоторыхъ спискахъ находится такъ, въ нѣкоторыхъ иначе; а что въ строкѣ заслуживаетъ преимущество, по большинству списковъ, въ которыхъ оно найдено; какъ наприм. на страницѣ 1 стр. 8 слово خفيف и на поляхъ противъ него слово خف; стр. ١٤, стр. 5—слово هذا, а на поляхъ هكذا и т. п. (64). Послѣ варіантовъ я принялся за остальную часть текста, общую всѣмъ спискамъ: я читалъ въ продолженіе своихъ занятій соотвѣтствующія мѣста изъ Вигкайэта и Хидайэта, и тутъ открывалось мнѣ много полезныхъ обстоятельствъ, которыми я могъ руководствоваться и въ по-

---

(64) Къ сожалѣнію, во многихъ мѣстахъ примѣчанія препятствовали мнѣ помѣстить такіе варіанты на поляхъ и я долженъ былъ оставить ихъ, потому что примѣчанія были нужнѣе ихъ, а мѣста мало; писать же внизу въ спискахъ, какъ дѣлаютъ Европейцы и какъ я поступилъ неосторожно въ изданіи Исторіи Крымскихъ Хановъ, противъ обыкновенія Восточныхъ писателей.

вѣркѣ варіантовъ и въ изслѣдованій текста; тутъ я могъ видѣть ясно предлогъ, по которому переписчики или ученики необдуманно дѣлали иногда въ разныхъ мѣстахъ Мюхтесера отступленія, слѣдуя чтенію того или другаго *основанія* этого сочиненія. Напр. на стран. ٣ стр. 10 вмѣсто وكلّ البدن въ нѣкоторыхъ спискахъ Мюхтесера я нашелъ просто وبدنه, которое очень шло бы къ этому мѣсту; въ другихъ وساير بدنه, которое казалось еще лучше; я этого не могъ оставить безъ вниманія. Прибѣгая къ Хидайэту, тамъ нашелъ третье выраженіе, т. е. ساير البدن, что подало мнѣ поводъ думать, что или это самое правильное чтеніе, или что, слѣдуя Хидайэту, ввели его въ нѣкоторые списки Мюхтесера. Въ Вигкайэтѣ я нашелъ просто وغسل البدن, что привело меня въ подозрѣніе: не этому-ли слѣдуя, введено въ нѣкоторые списки чтеніе وبدنه безъ слова كلّ. Однакожъ толкованіе самаго же автора этого мѣста Вигкайэта рѣшило дѣло. Онъ говоритъ: اى جميع ظاهر البدن حتى لو بقى العجين فى الظفر فاغتسل لا يجزى т. е. *всю* наружность тѣла: такъ что, если оставалась грязь въ ногтяхъ, и онъ сдѣлалъ свое омовеніе, то это не годится. Изъ такого объясненія я заключилъ вѣрность перваго чтенія, тѣмъ болѣе, что нашелъ его въ текстахъ всѣхъ комментаріевъ.

Стр. ٥٢ стр. 1 вмѣсто слова مضطبعا во многихъ спискахъ я нашелъ مضطبعا اى جاعلا رداءه تحت ابطه اليمنى ملقيا طرفه على كتفه اليسرى. Это же чтеніе я нашелъ въ текстахъ многихъ списковъ *Джаміур-рюмуза* и *Аль-Бюрджендія*. Но

обращаясь къ *Шерхи-Вигкайэту*, я нашелъ тамъ текстъ въ слѣдующихъ словахъ: جاعلا رداءه تحت ابطه اليمنى الخ; при чемъ комментаторъ говоритъ: «въ Мюхтесерѣ все это я выразилъ *однимъ словомъ* مضطبعا, которое выражаетъ это» (65). Отсюда я заключилъ, что пояснительное прибавленіе введено во многіе списки Мюхтесера ошибочно. Подобное отступленіе, общее всѣмъ спискамъ здѣсь встрѣчаемымъ, я нашелъ еще въ кн. II. гл. 18; на стр. ٣٥ нашего изданія стр. 10: вмѣсто الشهيد هو مسلم طاهر بالغ قتل ظلما ولم يجب به مال ولم يرتث во всѣхъ спискахъ Мюхтесера: الشهيد هو مسلم طاهر بالغ قتل بحديدة ظلما ولم يجب به مال اووجد ميتا جريحا في المعركة ولم يرتث. Если бы я не внимательно прочелъ толкованіе Аш-шимни, и не обратился бы къ *Шерхи-Вигкайэту*, то я тоже ввелъ бы въ своемъ изданіи лишнія слова и выраженія, которыхъ авторъ такъ явно избѣгалъ въ своемъ опредѣленіи слова الشهيد, ибо онъ говоритъ въ своемъ комментаріѣ на Вигкайэтъ: «лучшее опредѣленіе есть то, что я сказалъ въ Мюхтесерѣ: هو مسلم طاهر بالغ قتل ظلما ولم يجب به مال ولم يرتث من غير ذكر الحديدة والوجدان في المعركة» Это чтеніе я принялъ въ свое изданіе и слова автора изъ Шерхи-Вигкайэта помѣстилъ на поляхъ подъ N° ٣ для оправданія.

---

(65) Вотъ его слова: وفي المختصر قلت مضطبعا ومعنى الاضطباع هذا см. شرح الوقاية гл. ٧. كتاب الحج.

Объясненіе же найденное мною въ нѣкоторыхъ спискахъ Джаміур-рюмуза за текстъ, обратилъ я въ примѣчаніе и помѣстилъ на той же стран. нашего Мюхтесера подъ N 1.

2. *Примѣчанія.* Относительно примѣчаній, помѣщенныхъ въ моемъ изданіи, я скажу только то, что сказано мною въ моемъ предисловіи, на Арабскомъ языкѣ, къ Мюхтесеру. Я сначала хотѣлъ составить ихъ самъ, слѣдуя, разумѣется, лучшимъ комментаторамъ и указывая на источники; но по совѣту нѣкоторыхъ знакомыхъ мнѣ муллъ, который я почелъ совершенно основательнымъ, я перемѣнилъ свое намѣреніе, хотя нѣкоторыя изъ таковыхъ примѣчаній и были уже напечатаны. Чтобы писать толкованія и примѣчанія на такое сочиненіе, каково Мюхтесеръ, я долженъ былъ бы непремѣнно предварительно пользоваться какою нибудь степенью *авторитета* въ Мюсюльманской Юриспруденціи; иначе, разумѣется, своими примѣчаніями *я повредилъ бы только настоящему изданію.* Но какъ дорога къ такому авторитету преграждена для меня навсегда въ ихъ глазахъ, то я охотно оставилъ свое намѣреніе и слѣдовалъ методѣ, принятой повсемѣстно между учеными: вписать на поляхъ нужныя и полезныя примѣчанія *изъ извѣстныхъ авторовъ,* указывая на нихъ въ концѣ каждаго примѣчанія.

Кромѣ пяти комментаріевъ, на которые указано мною выше, я извлекъ мои примѣчанія еще изъ слѣдующихъ авторовъ: 1) *Аль-Хидайэтъ* Имама Мюргинâни (см. выше страница XLVIII); 2) *Шархи Маджмеуль-Бахрейнъ* Ибнюль Мелика (см. выше страница XLIX); 3) *Шерхюль-Викайэтъ* нашего автора (см. выше страница LVII); 4) *Изâхюль-Ислахъ*, сочиненіе Ибни Кемâль-Паши (см примѣч. 46); 5) Беzzaзiйэ فتاوی بزازیه, сочиненіе ученаго حافظ الدین محمد بن محمد الکردری, извѣстнаго по прозванію ابن البزاز, скончавшагося въ 827 г. Гиджры.

6. اخی چلبی, или примѣчаніе этого автора на *Шархи-Викайэтъ*. Его имя было یوسف. Онъ скончался въ 904 г. Гиджры.

7. عنایه, *Инайэтъ*, толкованіе на Хидайэтъ Акмелюд-диномъ (اکمل الدین المصری) скончавшимся въ 786 г. Гиджры.

8. درر, *Дюреръ* и его толкованіе غرر *Гюреръ*, сочиненіе знаменитаго *Маулл-Хосрева* (الولی خسرو), любимца Султана Мюхеммеда II, скончавшагося въ 885 году.

9. نصاب الاحتساب *Насабюль-Ихтисабъ*, ученаго Имама Омара Сирійскаго (امام عمر بن محمد عوض الشامی).

10. خزانة الفتاوی Хезанетюль-Фетави.

11. فتاوی عالم کیر иначе فتاوی هدیه извѣстнаго Индѣйскаго ученаго *Якубъ-Аль Бюньяни* یعقوب البنیانی, вѣка *Ауренгъ-Zиба*, изъ дома Бабуридовъ (въ началѣ XVIII вѣка по Р. Хр.)

12. عزمی زاده или просто عزمی, авторъ толкованія на درر, ученаго *Мустафы-Афенди*, скони. 1038 г. Гиджры.

13. وانقولی словарь на Турецкомъ языкѣ, съ Арабскаго (переводъ Сихаха صحاح), ученаго Аль-Вани الوانی, скончавшагося въ 998 г. Гиджры.

14. اوقیانوس такой же переводъ Гкамуса قاموس, сдѣланный Абуль-Кемалемъ въ 1225 году Гиджры. Къ этимъ я прибѣгалъ когда мнѣ нужно было пояснить нѣкоторыя слова.

Имена этихъ авторовъ или ихъ сочиненія, изъ которыхъ я заимствовалъ мои примѣчанія, я означилъ повсюду полными словами, что я дѣлалъ иногда и съ именами пяти комментаторовъ или ихъ комментаріевъ; но вообще, чтобы избѣгнуть повтсренія, по большой части я означилъ имена послѣднихъ одпѣми только буквами въ слѣдующемъ порядкѣ: ج я означилъ для جامع الرموز; رم — или ابوم для ابو المكارم —; بر или برج — для البرجندی; ش — для الشمنی.

Кромѣ того какъ, въ первыхъ листахъ этого изданія, я себѣ позволилъ писать нѣкоторыя примѣчанія, или сократить ихъ изъ извѣстныхъ авторовъ, то обозначилъ такія слѣдующими знаками, которые также объяснены въ предисловіи моемъ на Арабскомъ языкѣ: م сокращенное محرر »писатель«, которымъ на Востокѣ авторы разумѣютъ *себя*. Это значитъ, что примѣчанія принадлежатъ мнѣ, какъ наприм. стран. ۱۳ примѣч. ۴; — م من значитъ примѣчаніе составлено *мною* или сокращено *изъ* такого-то сочиненія, наприм. стран. ۲۳ примѣч. ۲; стр. ۳۱, примѣч. ۲; стран ۳۲, прим. ۳ и такъ далѣе. م съ другимъ знакомъ изъ вышеприведенныхъ, значитъ, что примѣчаніе частью составлено мною, частью взято изъ такого-то сочиненія, какъ то: стр. ۱۱, примѣч. ۴ —. Слово مفهوم или مفهوم من предъ такими знаками выражаетъ «содержаніе такого-то автора»; на примѣръ стр. ۵۲ прим. ۸ —тамъ сказано: مفهوم من ج وش, т. е. содержаніе *Джаміур-*

— *рюмуза* и *Аш-шимми*. Слова من نفسه или من عينه значатъ, »изъ самаго подлинника», т. е. примѣчаніе не заимствовано изъ другихъ книгъ или изъ ссылокъ другихъ авторовъ. Впрочемъ это выраженіе я употребилъ только въ нѣкольких мѣстахъ: ибо изъ моего предисловія на Арабскомъ языкѣ видно, что всѣ мои примѣчанія заимствованы изъ настоящихъ авторовъ.

3. *Пояснительные знаки текста.* Чтобы преодолѣть чрезвычайную трудность текста для читающаго, я прибѣгнулъ къ нѣкоторымъ знакамъ, употребляемымъ въ подобныхъ Арабскихъ книгахъ. а) Числительные знаки ١, ٢, ٣, и проч., поставленные *подъ* словами, указываютъ на соотношеніе между ними и поясняютъ какое существительное къ какому глаголу, или какое мѣстоименіе къ какому имени относится въ предложеніи, въ которомъ ихъ много, или гдѣ читатель затруднится угадать смыслъ. Для примѣра обращаемъ читателя на любую страницу нашего изданія. б) Знакъ ـ подъ словами, указываетъ отношеніе зарфа или *предложнаго* (66) слова къ глаголу или имени, какъ то въ стр. ١٠ строки 1—2—4—5—6—7. Всѣ слова, подъ которыми стоитъ знакъ ـ суть нарѣчія, которыя относятся къ первому слову, подъ которымъ онъ стоитъ, т. е. слово زوال. в) Знакъ (عط) есть сокращенное عطف *обращеніе*, которымъ выражаютъ дѣйствіе союза въ рѣчи; въ слу-

---

(66) Въ Арабской Грамматикѣ выражаютъ всякое имя съ предлогомъ, имѣющее грамматическую связь съ главными частями предложенія, общимъ именемъ ظرف Zарфъ, въ составъ котораго входятъ всѣ нарѣчія другихъ языковъ.

чаяхъ, когда нельзя угадать куда относитъ союзъ слѣдующее за собою слово, то подъ нимъ ставится этотъ знакъ для уничтоженія сомнѣнія. Такимъ образомъ: *верхніе* знаки союза относятся къ прошедшимъ верхнимъ же знакамъ, а *нижніе* знаки къ нижнимъ. Примѣръ тому можно видѣть на той же страницѣ нашего изданія: слова والخفى (строка 4), والسيف (строка 5), والارض والبساط (строка 6), относятся къ слову الشّيى въ первой строкѣ; слова же عمّا (строка 2), وعن (строка 4) относятся къ первому عن въ عن نجس, что въ строкѣ 1-й.-г.) ـمـ, по большой части подъ строками, есть сокращенное изъ مبتدا т. е. подлежащее. д) Знакъ خـ, сокращ. خبر —сказуемое. е) Знакъ (نخـ) указываетъ на варіантъ, какъ сказано выше. ж) Знакъ (ص), называемый علامت الوصل, ставится надъ و предъ ان или لو; вмѣстѣ они значатъ: *хотя и*, какъ наприм. стран. 1 стр. 2: وّ ان بقى — *хотя и* осталось; و же съ этимъ знакомъ, именуется واو الوصل - *ваў соединенія*. Въ Дагестанѣ его означаютъ иногда тремя точками. Знакъ ⏑ надъ словомъ, показываетъ начало предложенія или *статьи* (مسئلة), черты же (—) надстрочныя поставлены или надъ собственными именами, или надъ священными фразами, какъ стр. ٥. или надъ примѣрами или словами, не принадлежащими автору, а приведенными какъ *чужія*. Въ такомъ случаѣ черта соотвѣтствуетъ нашимъ вводнымъ знакамъ:» — «; какъ наприм. во всей главѣ подъ титуломъ الخلق فى الفعل (страница ١٠٠).

Въ концѣ моего введенія я долженъ признаться, что въ настоящемъ изданіи Мюхтесера я не могъ избѣгнуть нѣкоторыхъ типографическихъ ошибокъ, которыя въ текстѣ, исключая только двухъ (67), относятся къ знакамъ, хотя впрочемъ эти ошибки такого рода, что не могутъ никоимъ образомъ вредить смыслу текста, и всякій малосвѣдущій въ Арабскомъ языкѣ, можетъ ихъ исправить; однакоже я намѣренъ, сверхъ указанныхъ погрѣшностей въ первомъ выпускѣ этого изданія, еще помѣстить здѣсь другія, найденныя мною,— послѣ.



(67) Эти двѣ грубыя ошибки на страницѣ ٧ въ строкѣ 7-й بسقوطهما вмѣсто بسقوطها; на стр. ٥٥ строкѣ 2 لايمنع الطواف вмѣсто لايمنع الاّ الطواف. Кромѣ этихъ я не нашелъ ни одной значительный ошибки въ текстѣ.

فهرست الكتاب

بسم الله الرحمن الرحيم

نحمدك يا من منّ على عباده بفضايل الشريعة الغراء وكرّمهم بشرافتها فوق ما يملأ الارض والسماء ونصلى على من اصطفيته من خلقك بالبر والتقوى وبعثته الى عبادك على الرحمة والهدى وعلى اله الطيبين الاخيار واصحابه المكرمين الابرار اما بعد فيقول العبد الآثم المحتاج الى رحمة ربه العاصم محمد على بن مرحوم الحاج محمد كاظم بيك الدربندى لما كان مختصر الوقاية المعروف بالنقاية للامام الفاضل قدوة المحققين من المتاخرين بن صدر الشريعة طاب الله ثراه متداولا بين الطالبين كثر الله امثالهم ووفقهم لدنياهم وعقباهم بحيث لم يقدروا على كتابته قدر الكفاية ولم يسعهم تنقيح النسخ الموجودة منه فى ايدى الناس عن الزل والزيادة وليس فى بلادنا نسختين سالمتين ايتهما ان قوبلت مع الاخرى تحققت المطابقة فى كلامهما ولم يتوقف الرجحان على تامل كثير وتفكر غير يسير فاشارنى سيخى ان ارتكب الى ترتيب نسخة صحيحة سالمة عن السهوات وعارية عن الزيادات المشحونة فى اكثر النسخ المستعملة فى ايدى المحصلين والزمنى طبعها وتصنيعها بعد تنقيحها الا وهو المخدوم المعظم والمطاع المكرم المحترم صاحب المروة والسخاوة وجالب الفتوة والشهامة ظهير العلماء وذهير العرفاء غصن شجرة جنكزية وفرع اصل جوجية اعنى به العالى بالشان والسنى بالجاه والمكان جهان كير خان بن بوكاى خان لازالت شمس اقباله لامعة ما دامت اعلام اعوامه رافعة وايام حيوته قايمة فقبلت اشارته سمعا وطاعة وشرعت فى المطلوب حضورا وانابة وقلت فى نفسى لعل الله يوفقنى فى هذا الامر الخير ويجعلنى بوسيلته مشاركا فى ثواب الغير ممن يتمنونه كسبا ويرجونه تحصيلا فسوف يتذكروننى خيرا وباعث ظهوره تبجيلا فاعلم انى لما انتطقت بالجزم لدخول شارعة العزم وان اخذت ما استيسرنى من الزاد بوسع الاجتهاد ولكنى علمت ان وصول المراد بلا استعانة المطالعة والانتقاد يفوق استعدادى فطالعت كتب الثقات فى الفقه وتغوطت فى حقايقها وتاملت فى دقايقها ثم قابلت النسخ الميسرة لى من النقاية ورتبت نسخة صحيحة عارية عن كل ما يدل الى الغواية

وطابقتها مرارا بالتدقيق مع متن شروح من مؤلفات اهل التحقيق متداولة فى ايدى اصحاب التامل والتصديق مثل الشمنى وابو المكارم والبرجندى وجامع الرموز ومولانا على القارى وغيرها واستدللت الصراحة عن نتيجة التطبيق واستنبطت الحقيقة من طريقة التوضيح والتنقيح ثم جمعت فى هوامش الكتاب للمحتاجين من الطلاب فى مسلك الاكتساب حواشى مفيدة بقدر الطاقة واختصرت بعضها فى البداية على مقتضى الحاجة فنصحنى عزيز من علماء ديارنا ان اقصر يدى من من اختصار الحواشى وتلخيصها واجمعها على مقتضى الضرورة باجمالها وتفصيلها من غير الايجاز فقبلت القول المقبول واستغرت المطلوب من الشارحين المذكورين رح ومن ساير الكتب المشهورة مما تيسر لى تحصيلها كالهداية وشرح الوقاية وشرح مجمع البحرين وغيرها ووافقنى واعاننى العزيز المحترم المذكور فى امتياز الشروح من التصانيف المعتبرة كالعناية والدرر والغرر وايضاح الاصلاح وغيرها وصاحبنى فى ترقيمها وترتيبها * ثم اعلم ان من اللازم ان ابين بعض الرموز والعلامات التى استعملت فى الهوامش اما للاحتراز عن التكرير اولعدم الوسعة فى التحرير او لمحض الايجاز والتقصير فهى جـ لجامع الرموز ش للشمنى بر او برجـ للبرجندى ابو رم او رم لابى المكارم * واما م فاشارة الى ان ما ورد فى الهامش ملخص او موجز مما ورد فى اصل الشرح وهذا نادر وم من علامة لملخص من ومن اشارة الى ان الحاشية مختصر قول الشارح او الى انه قد اخذ منه ما هو مطلوب للمقام وعلامة (*) فى الشرح اشارة الى اسقاط كلام او مطلب من اصل الشرح لعدم الاحتياج اليه اولعدم الوسعة فى التحرير وتكرار العلامتين مع اثبات رمز بينهما يدل على ايراد كلام المصنفين او اكثر لايضاح موضع واحد بلا تفريق بينهما كما فى الصفحات (١٠٦، (١١١) و (١٥١) مثلا *

فنمضى الى المطلب المقصود ونستعين من الله الملك الودود

كتاب

مختصر الوقايه فى مسائل الهداية

للامام الهمام صدر الشريعة

عبيد الله بن مسعود بن تاج الشريعة

رحمهم الله تعالى

غازان

١٢٦٠

من الهجرة

رب يسر ولا تعسر

كتاب مختصر الوقايه

بسم الله الرحمن الرحيم

الحمد لله رافع اعلام الشريعة الغراء * جاعلها شجرة اصلها ثابت
وفرعها في السماء[1] * والصلوة والسلام على رسوله محمد افضل الرسل
والانبياء * وعلى آله واصحابه نجوم الاقتداء والاهتداء
وبعد فان العبد المتوسل الى الله تعه باقوى الذريعة[2] عبيد الله
ابن مسعود بن تاج الشريعة سعد جده وانجح جده يقول قد الف جدي
ومولاي العالم الرباني والعامل الصمداني برهان الشريعة والحق
والدين وارث الانبياء والمرسلين محمود بن صدر الشريعة

١ وفيه تلميح الى قوله تعه ضرب الله مثلا كلمة طيبة كشجرة الخ واشارة الى ان للشريعة اصولا خافية وفروعا ظاهرة وهذا بالنسبة الى الاصول لا في نفس الامر كما لا يخفى ح

٢ الذي هو الايمان والذريعة الوسيلة فان الفعيلة بمعنى الفاعلة وهي مما يتقرب به الى شيء من قرابة او صنعة او غيرهما ثم استعير لما يتوسل به الى الله تعه ح

جزاه الله عنّى وعن سائر المسلمين خير الجزاء لاجل حفظى كتاب
وقاية الرّواية فى مسائل الهداية وهو كتاب لم تكتحل عين الزّمان
بثانيه فى وجازة الفاظه مع ضبط معانيه ثم انّى لمّا وجدت قصور هِمم
بعض المحصّلين عن حفظه اتخذتُ منه هذا المختصر مشتملا على ما
لابدّ منه فمن احبّ استحضار مسائل الهداية فعليه بحفظ الوقاية
ومن اعجله[١] الوقت فليصرف الى حفظ هذا المختصر عنان العناية انّه
ولىّ الهداية ❁

كتاب الطّهارة

فرضُ الوضوء غسلُ الوجه من الشّعْر[٢] الى الأُذن واسفل الذّقن
ويديه ورجليه مع مرفقيه وكعبيه ومسحُ رُبع رأسه وكلّ مايستر البشرة

١ اى حمله على العجلة وهى تحرى الشيى قبل اوانه ج

٢ بفتحتين والسكون اى شعر نبت بين النزعتين يسمى بالناصية فاللام للعهد فلا يرد انه صدق على جانب القفا ولا يلزم ان يغسل موضع الصلعة وفى البداية به اشعار بوجوب اجراء الماء من فوق ج

مطلب فرض الوضوء

من اللحية وسنته البداية بالتسمية وبغسل يديه الى رسغيه ثلاثا
للمستيقظ والسواك وغسل فمه بمياه كانفه وتخليل اللحية والاصابع
وتثليث الغسل ومسح كل الرأس مرة ومسح الاذنين بمائه والنية
والترتيب والولاء * ومستحبه التيامن ومسح الرقبة * وناقضه ما
خرج من السبيلين اوغيره ان كان نجسا سال الى ما يطهر والقيء
دما رقيقا ان احمر به البزاق لا ان اصفر به وغيره ان ملأ
الفم لا بلغما اصلا وما ليس بحدث ليس بنجس ونوم متكئ الى ما
لو ازيل لسقط والاغماء والجنون وقهقهة بالغ فى صلوة مطلقة
والمباشرة الفاحشة لا مس المرأة والذكر * وفرض الغسل غسل
فمه وانفه وكل البدن * وسنته ان يغسل يديه وفرجه ويزيل

مطلب فرض الغسل

١ اى تقديم بسم الله الرحمن الرحيم ومختار المشايخ بسم الله العظيم والحمد لله على دين الاسلام الان الاول افضل وان جمع بينهما فحسن ج

٢ اى موضع ينظف فى الوضوء او الغسل واحترز بقوله نجسا عن نحو الدمع واللبن والعرق وينبغى ان يستثنى منه عرق الحمار فانه نجس وبقوله سال عما لم يتجاوز عن موضعه وبقوله الى ما يطهر عما اذا غرز شيء فى جانب العين فسال منه الى جانب اخر او نزل الدم الى الانف فسال الان منه حتى لا ينزل منه الخ من ج

٣ فى الشريعة تماس احد الفرجين من الاخر مجردين مع الانتشار بلا التقاء الختانين ج

النجاسة

النجاسة ثم يتوضأ الا رجليه[1] ثم يفيض الماء على بدنه ثلاثا ثم يغسل
رجليه لا في المستنقع ويكفي لذات الضفيرة[2] ان ابتل اصلها .
وموجبه انزال مني ذي دفق وشهوة عند الانفصال وغيبة حشفة
في قبل او دبر على الفاعل والمفعول به ورؤية المستيقظ المني
او المذي وانقطاع الحيض والنفاس لا وطئ بهيمة بلا انزال وسن
للجمعة والعيدين والاحرام وعرفة . ويتوضأ بماء السماء والارض
وان تغير بالمكث او اختلط به طاهر الا اذا اخرجه[3] عن طبع الماء او
غيره طبخا وهو[4] مما لا يقصد به النظافة وان اختلط به نجس
فان كان جاريا او عشرا في عشر لا ينحسر ارضه بالغرف لا ينجس
الا اذا غير طعمه او لونه او ريحه وان لم يكن[5] ينجس ولا بأس بموت

١ اي الاغسل رجليه الواقعتين في المستنقع وفيه اشارة بانه لو لم يكن في المستنقع كما اذا كانا على لوح او حجر يقدم الغسل ج

٢ اي المنسوج فهي في الاصل فعيل بمعنى مفعول والتاء للمبالغة فالمعنى ويكفي لامرأة ذات الشعر الضفيرة ان بلغ الماء اصول شعرها من ج

٣ اي غير طبخ الطاهر الماء للاكل او الشرب او التداوي او غيره لانه ليس بماء مطلق لعدم تبادره عند اطلاق اسم الماء ولا نعني بالمطلق الا ما يتبادر عند الاطلاق ج ش

٤ اي والحال ان ذلك الطبخ ج ش

٥ اي الماء المختلط بالنجس جاريا او في حكمه ج

مائي المولد وما ليس له دم سائل * ولا يتوضأ بما اعتصر من
شجر او ثمر ولا بماء استعمل لقربة او رفع حدث وكل اهاب دبغ
فقد طهر الا جلد الخنزير والآدمي وما طهر جلده بالدبغ طهر
بالذكاة وكذا لحمه وان لم يؤكل وما لا فلا وشعر الميتة وعظمها
وعصبها طاهر وكذا للانسان ۞ بئر فيها نجس اومات فيها
حيوان انتفخ او تفسخ اومات مثل آدمي او شاة ينزح كل مائها ان
امكن والا فقدر ما فيها بقول ذوي بصارة وفي نحو دجاجة اربعون
الى ستين وفي نحو عصفور نصف ذلك دلوا وسطا وغيره بحسبه * وتنجس من وقت الوقوع ان علم والا فمنذ يوم وليلة وان
انتفخ فمنذ ثلاثة ايام ولياليها وقالا منذ وجد * وسور الآدمي

والفرس

١ اي وكذا الشعر والعظم والعصب للانسان ج

٢ اي بقول رجلين صاحبي معرفة بمقدار الماء وهذا قول نصر بن محمد وهو الاصح كما في المبسوط وفي بعض النسخ ذي بصارة فيكفي رجل واحد كما في الزاهدي ج

مطلب ــــــ بئر فيها نجس

٣ وفي ظاهر الرواية الى خمسين كما في المجتبى ج

٤ سواء كان الواقع منتفخا او لا والاطلاق مشير الى ان حكم ما عجن به وغسل وحكم الوضوء والغسل سواء في قولين ويفتى ركن الايمة بقوله فيما يتعلق بالصلوة وبقولهما فيما سواه ج

والفرس وكلّ ما كول اللحم طاهرٌ وسباعِ البهايم نجسٌ
والهرّة والدجاجة المخلاة وسباع الطير وسواكن البيوت مكروهٌ
والحمار والبغل مشكوكٌ فيه * ويتوضاء به ويتيمم ان عدم غيره
والعرق كالسور ❁ فصل التيمم يخلف الوضوء والغسل
عند العجز عن الماء لبعده ميلا او لمرض او بردٍ او عدوّ او عطش
او عدم آلة او خوف فوت مايفوت لاالى خلفٍ كصلوة العيد ابتداءً
او بناءً والجنازة لغير الولي وهو ضربةٌ لمسح وجهه وضربةٌ ليديه
مع مرفقيه على كلّ طاهر من جنس الارض ولو بلا نقع وعليه مع
القدرة على الصعيد بنية اداء الصلوة ويصح قبل الوقت والطلب
من الرفيق ويصلي بواحد ما شاء * وينقضه ناقض الوضوء

١ اى فى حكمه فقيل الشك فى طهوريته مع الجزم بطهارته ولذا لم ينجس الثوب بالغمس فيه وقيل فى طهارته وطهوريته جميعا والاول هو الاصح كما فى قاضى خان ج

٢ ببطن كفيه او ببطنهما مع ظهرهما والاول اولى فاذا ضرب اقبل بهما وادبر ثم نفضهما مرتين عند ابى يوسف ومرة عند محمد وقيل الاول محمول على كثرة الصاق التراب والثانى على قلته كما فى المحيط ج

مطلب التيمم

٣ واعلم ان سنة التيمم التسمية ثم الاقبال والادبار ثم النفض ثم مسح الوجه ثم يد اليمنى ثم اليسرى كما فى الزاهدى ج

٤ من الفرايض والنوافل والواجبات اداء وقضاء ج

وقدرته على ماء كاف لطهره[١] لا ردته[٢] وندب لراجيه صلوته آخر
الوقت ويجب طلبه قدر غلوة[٣] ان ظنه قريبا واذا ذكره فى الرحل
لا يعيد الصلوة ۞ فصل المسح على خفين جايز للمحدث دون
من عليه الغسل وفرضه خطوط قدر ثلاث اصابع اليد فى اسفل من
الساق ويجوز على الجرموقين وعلى كل ما يستر الكعب ويمكن به
السفر وشرط كونهما ملبوسين على طهر تام وقت الحدث لا فى الجبيرة
ولا باس بسقوطهما الا عن برء ولا يمسح ساتر غير الرجل الا هى
ومدته للمقيم يوم وليلة وللمسافر ثلثة من وقت الحدث
وناقضه ناقض الوضوء ومضى المدة وخروج اكثر العقب الى
الساق وبعد احد هذين[٤] الامرين يجب غسل رجليه فقط ويمنعه

خرق

١ اى للفرض الوضوء والغسل وقيل للفرض والسنة كما فى الزاهدى ج

مطلب المسح

٢ اى ارتداد المسلم المتيمم فله ان يصلى به اذا اسلم ج

٣ بالفتح ثلثمائة ذراع الى اربعمائة وقيل ميلا وقيل قدر ميلين كما فى التمرتاشى ج

٤ اى المضى والخروج ج

حرق يبدو منه قدر ثلاث اصابع الرجل اصغرها وبجمع خروق
خف لاخفين وفي سفر المقيم وعكسه قبل يوم وليلة يعتبر الاخير
وبعدهما ينزع ❁ فصــــل الحيض دم ينفضه رحم بالغة لا داء
بها ولا اياس بها واقله ثلثة ايام ولياليها واكثره عشرة * واقل الطهر
خمسة عشر يوما ولا حد لاكثره والطهر المتخلل بين الدمين في مدته
وما رأت من لون فيها سوى البياض حيض يمنع الصلوة والصوم
فيقضي هو لا هي ودخول المسجد والطواف واستمتاع ما تحت
الازار * ولا تقرأ كجنب ونفساء بخلاف المحدث ولا يمس هو ولا مصحفا
الا بغلاف متجاف وكره بالكم ولا درهما فيه سورة الا بصرة * وحل
وطي من قطع دمها لاكثر الحيض او النفاس قبل الغسل دون من قطع

١ في اسفل الساق من الخف سواء كان في باطنه او ظاهره او طرف منه ج

مطلب الحيض

٢ اي لا يكون بالبالغة علة هي سبب الدم والداء عينه واو ولامه همزة بمعنى العلة جم
٣ اي لا يجعلها الشرع منقطعة الرجاء عن رؤية الدم والاياس فهو في الاصل ايئاس على افعال حذفت منه العين تخفيفا وحد الائسة في زماننا على المختار خمسون سنة وفي الخلاصة خمس وخمسون جم
٤ اي الحائض والجنب والنفساء والمحدث ج
٥ اي بعد انقضاء اكثره ج

دمها لاقل منه الا اذا مضى وقت يسع الغسل[١] والتحريمة * والنفاس
دم يعقب الولد ولاحد لاقله واكثره اربعون يوما وهو لام التوامين
من الاول خلافا لمحمد[٢] وانقضاء العدة من الاخير اجماعا * وسقط
يرى بعض خلقه ولد تام فتصير المراة به نفساء والامة ام الولد ويقع
المعلق بالولد[٣] وتنقضى العدة به[٤] * وما نقص عن اقل الحيض او زاد
على حيض المبتدأة وهو عشرة او على نفاسها وهو اربعون يوما او
على العادة فيهما وجاوز اكثرهما[٥] وما رات حامل استحاضة لا تمنع
صلوة ولا صوما ووطيا ومن لم يمض عليه وقت فرض الا وبه حدث[٦]
من استحاضة او رعاف او نحوهما يتوضأ لوقت كل فرض ويصلى به
فيه ماشاء فرضا ونفلا * وينقضه[٧] خروج الوقت كطلوع الشمس لا دخوله
كالزوال

١ وقت فيه يسع الغسل نخ

٢ وزفر فانه عندهما من الاخير فتصلى وتصوم حتى تلد الاخير ج

٣ اى بولادته بان قال ان ولدت فانت طالق او حرة ج

٤ اى عدة الحامل حرة كانت او امة مطلقة او متوفى عنها زوجها ج

٥ وفى الاكتفاء اشارة الى انه لو بلغ الاقل او زاد عليه ولم يبلغ الاكثر او زاد على العادة ولم يبلغ الاكثر او بلغه ولم يتجاوز كان الكل حيضا او نفاسا كما فى شرح الطحاوى وغيره ج

٦ اى الا فى حال دوام حدثه ج

٧ اى وضوء صاحب العذر ح

كالزوال فصــل يطهر الشيء عن نجس مرئي بزوال عينه
وان بقي اثره يشق زواله بالماء وبكل مايع مزيل وعما لم يُر اثره
بغسله وعصره ثلثا ان امكن والا يغسل ويترك الى عدم القطران
ثم وثم وعن المني بغسله او فرك يابسه والخف عن ذي جرم جف
بالدلك بالارض وعن غيره بالغسل فقط والسيف ونحوه بالمسح
والبساط بجري الماء عليه ليلة والارض وما اتصل بها كالخص والكلاء
باليبس وذهاب الاثر للصلوة لا للتيمم ويعفى مادون ربع الثوب
من نجس خفيف كبول فرس وما اكل لحمه وخرء طير لا يؤكل واما
خرء طير يؤكل فطاهر الا الدجاج فانه غليظ كسائر ماخرج من المخرجين
والدم والخمر فيعفى منه قدر الدرهم وهو مثقال في الكثيف وقدر

مطلب يطهر الشيء

١ وفسر الاثر باللون والرائحة بر ج

٢ ويحتمل ان يراد الليل مع يومها كما في المحيط ج

٣ اي يطهر للصلوة ج

٤ اي خرئه الا ماله رائحة كريهة كالبط والاوز ج

خف نسخ

عرض الكف في الرقيق وبول انتضح مثل رؤس الابر ليس بشيء
وماء ورد على نجس نجس كعكسه ورماد القذر طاهر كحمار صار ملحا
ويصلي على ثوب بطانته نجسة وعلى طرف بساط طرف اخر منه نجس
وفي ثوب ظهر فيه من النجس ندوة بحيث لا يقطر منه شيء ان عصر
او وضع رطبا على ما طين بطين فيه سرقين ويبس او نسي محل النجاسة
فغسل طرف منه كحنطة بال عليها حمر تدوسها فغسل بعضها او وهب ٭
الاستنجاء من كل حدث غير النوم والريح بنحو حجر حتى ينقيه سنة ولا
بعظم ولا بروث ويمين ثم غسله ادب ولو جاوز المخرج اكثر من قدر
درهم فواجب فيغسله ببطون الاصابع بعد غسل اليدين مرخيا مخرجه
بمبالغة ثم يغسل اليد وكره استقبال القبلة واستدبارها في الخلاء ۞

١ المراد بعرض الكف عرض مقعر الكف وهو داخل مفاصل الاصابع وح
٢ اي ماء قليل ليس بجار ولا عشر في عشر
٣ اي كنجس ورد على ماء قليل ج

٤ السرقين او السرجين بكسر السين معرب سركين الفارسي على ما صرح به في اللغات والسين في الاصل مفتوح فكسر قياسا لفعليل لان الصيغة ما وردت في كلام العرب بالفتح وقال ابن حجر السرجين بالفتح وهو كل ما الني بهيمة حم

٥ والمقصود هو التنقية فلو حصل بالواحد كفاه ولو لم يحصل بالثلاثة زاد ج

كتاب الصلوة

وقت الفجر من الصبح المعترض الى الطلوع والظهر من الزوال الى
بلوغ ظل كل شيء مثليه سوى فيء الزوال وفي رواية مثله والعصر منه
الى الغروب والمغرب منه الى غيبة الشفق وهو الحمرة وبه يفتى
والعشاء منه والوتر بعده الى الفجر لهما ٭ ويستحب للفجر البداية
مسفرا بحيث يمكنه ترتيل اربعين آية ثم الاعادة ان ظهر فساد وضوءه
وتاخير ظهر الصيف والعصر ما لم يتغير والعشاء الى ثلث الليل
والوتر الى اخره لمن يثق بالانتباه وتعجيل ظهر الشتاء والمغرب ويوم
غيم يعجل العصر والعشاء ويوخر غيرهما ولا يجوز صلوة وسجدة تلاوة
وصلوة جنازة عند طلوعها وقيامها وغروبها الا عصر يومه ٭ ويكره

١٢ ١ اى المنتشر فى الافق يمنة ويسرة وهو المسمى بالصبح الصادق واحترز به عن الفجر المستطيل الذى يبدو كذنب السرحان ثم يعقبه الظلام ولهذا سمى كاذبا ج ش

٢ وهو اذا كانت الشمس مسامتة الراس فى وقت انتصاف النهار فلا ظل لها عند ذلك كما فى مكة والمدينة فى اطول ايام السنة والفيء كالشيء ما نسخ الشمس من الظل وذلك بالعشى من ج

٣ اى مضيئا يقال اسفر الصبح اذا اضاء ج

٤ وروى الحسن عن ابى حنيفة استحباب تاخير كل صلوة فى يوم الغيم لان فى التاخير ترددا بين القضاء والاداء وفى التعجيل ترددا بين الصحة والفساد فيكون التاخير اولى ش

٥ اى انتصاف النهار العرفى كما ذهب اليه ائمة ماوراء النهر ويجوز ان يكون المعنى من انتصاف النهار الشرعى وهو الضحوة الكبرى الى الزوال كما ذهب اليه ائمة خوارزم ج

اذا خرج الامام للخطبة النّفل فقط و بعد الصّبح الّا سنّته و بعد اداء
العصر الى اداء المغرب ومن هو اهل فرض فى آخر وقت يقضيه فقط
لا من حاضت فيه ❁ فصل الاذان سنّة للفرايض والجمعة فقط
فى وقتها ويعاد لو اذّن قبله ويترسل به مستقبلا واصبعاه فى اذنيه
ولا يلحّن ولا يرجّع ويحوّل وجهه فى الحيعلتين يمنة ويسرة وان لم
يتمّ الاعلام يستدير فى المئذنة . والاقامة مثله لكن يحدر فيها ويزاد
قد قامت الصلوة ولا يتكلّم فيهما . والتثويب حسن فى كلّ صلوة
ويجلس بينهما الّا فى المغرب ويؤذن للفائتة ويقيم وكذا الاولى
الفوايت ولكلّ من البواقى ياتى بهما او بها . وكره اقامة المحدث لا
اذانه ولم يعادا وكرها من الجنب ولا يعاد هى بل هو كاذان المراة

والمجنون

مطلب الاذان

١ اى يتمهل بالاذان ويفصل بين الكلمتين
ولا يجمع بينهما ج
٢ اى ولا يغير الكلمة عن وضعها بزيادة
حرف او حركة او مد او غيرها ج
٣ وهو بان تقول الشهادتين بصوت خفى
ثم تقول بهما بصوت عال ش
٤ وفى بعض النسخ يحدر ويزاد فيها وفى
بعضها يحدر ويزاد بلا فيها وفى متن الشمنى يحدر
فيها ويزاد واخترنا ذلك لحسن العبارت
ومطابقته للمعنى م
٥ لقوله عم واجعل بين اذانك واقامتك قدر ما
يفرغ الاكل من اكله والشارب من شربه
والمعتصر اذا دخل لقضاء حاجته ش

والمجنون والسكران وكره تركهما في السفر وجماعة المسجد لا في بيته
في مصر * ويقوم الامام والقوم عند حي على الصلوة ويشرع عند قد
قامت الصلوة ❁ فصل شروط الصلوة هي طهر بدن المصلي
من حدث او خبث وثوبه ومكانه وستر عورته واستقبال القبلة والنية
والوقت وعورة الرجل من تحت سرته الى تحت ركبته والامة هذا
مع ظهرها وبطنها والحرة كل بدنها الا الوجه والكف والقدم * وكشف
ربع العضو يمنع الصلوة والساق عضو كالفخذ والذكر منفردا
والانثيين وشعر نزل * وعادم مزيل النجس صلى معه ولم يعد ولم
يجز عاريا وربع ثوبه طاهر وفي اقل منه الافضل معه * وعادم الثوب
يجوز صلوته قائما وتندب قاعدا موميا * وقبلة خائف الاستقبال

١ اي فيما يتعلق ببلد من الدار والكرم وغيرهما ح

مطلب شروط الصلوة

٢ لقوله تعالى خذوا زينتكم عند كل مسجد اي ثيابكم عند كل صلوة او طواف ش
٣ اي ركبتيه فقد ورد في حديث انه صلعم قال ان ماتحت السرة الى الركبة من العورة وفي حديث اخر قال الركبة من العورة * من ش

هكذا نسخ

٤ اي الشعر النازل من راس المراة كما في المحيط وفيه روايتان والاصح انه عورة وانما لا يجب غسله على النساء في الجنابة على الصحيح لان في غسله حرجا * من ش

جهة قدرته وان عدم من يعلم تحرى ولم يعد مخطئ بل مصيب لم يتحر

وان تحول رايه مصليا استدار * ولا يضر جهله جهة امامه اذ اعلم انه

ليس خلفه بل تقدمه او علم مخالفته ويفسد صلوته واقتد انه ان اقتدى

متصلا بالتحريمة ومع اللفظ افضل * ويكفى لغير الفرض والواجب

نية مطلق الصلوة ولهما شرط التعيين لا العدد ❁ فصل

فى صفة الصلوة فرضها التحريمة والقيام وقراءة اية فى كل من ركعتى

الفرض وفى كل من الوتر والنفل والمكتفى بها مسيئ وعندهما اية

طويلة او ثلث قصار والركوع والسجود بالجبهة والانف وبه يفتى

والقعدة الاخيرة قدر التشهد والخروج بصنعه * وواجباتها قراءة

الفاتحة وضم سورة ورعاية الترتيب والقعدة الاولى والتشهدان

ولفظ

١ التحرى الطلب وشرعا طلب شيء من العبادات بغالب الراى عند تعذر الوقوف على حقيقته والعمل به واجب عند عدم ما فوقه ج ش

٢ اى والقصد مع التلفظ بما يدل عليه افضل منه بلا تلفظ فاللفظ وحده لا يعتبر وفى شرح الطحاوى والافضل ان يشتغل قلبه بالنية ولسانه بالذكر ويده بالرفع وعند الشافعى لا بد من ذكر اللسان ش ج

٣ لان الفرض والواجبات كثيرة فلا بد من تعيين ما يراد اداء فلا يشترط نية عدد الركعات لان قصد التعيين مغن عنه ش

٤ اى بان السجود يتادى بكل منهما وفى المحيط ان سجد على انفه دون جبهته جاز وقد اساء وعندهما لا يجوز الا اذا كان بجبهته علة وان سجد على جبهته وحدها جاز ولم يسئ وفى الهداية وان اقتصر على احدهما جاز عند ابى حنيفة ج ش

ولفظ السّلام وقنوتُ الوتر وتكبيراتُ العيدين وتعيينُ الاُولَيَيْن
للقراءة وتعديلُ الاركان والجهرُ والاخفاءُ فيما يُجهَر ويُخفى * وسُنّ
غيرهما اوندب * فاذا اراد الشروع كبّر بلا مدّ الهمزة والباء
ماسًّا بابهاميه شحمتَيْ اذنيه والمراة ترفع يديها حذاء منكبيها
ويجوز بكلّ ما دلّ على تعظيم لا يشوب بدعاء ولو بالفارسيّة لا
القراءة بها الا بعذر وبه يفتى * ويضع يمينه على شماله تحت سُرّته
فى كل قيام فيه ذكر مسنون ويرسل فى قومة الركوع وبين تكبيرات
العيدين ثمّ يثنى ولا يوجّه ويتعوّذ للقراءة لا للثناء فيقوله
المسبوق لا المؤتمّ ويؤخره عن تكبيرات العيدين ويسمّى لا بين
الفاتحة والسورة ويسرّهن ثمّ يقرأ ويؤمّن سرًّا كالمؤتمّ * ثم يكبّر

١ اى تسكين الجوارح والاعضاء فى الركوع والسجود حتى تطمئن ش
٢ اى الفرض والواجب ج
٣ اى بعلم الجواز ج
٤ وقال محمد فى حالة القراءة فقط فيرسل عند حالة الثناء والقنوت ويضع عندهما ش
٥ اى لا يقول وجهت وجهى وقال ابو يوسف يثنى ويوجه وهو مختار الطحاوى الا انه قال المصلى بالخيار ان شاء قال التوجيه بعد الثناء وان شاء قاله قبل الثناء ش
٦ اى الامام
٧ اى يقول بعد الفاتحه امين بالقصر او المد بتخفيف الميم او بتشديدها ج

للركوع خافضا ويعتمد بيديه على ركبتيه مفرجا اصابعه باسطا ظهره
غير رافع ولا منكس راسه ويسبح ثلثا وهو ادناه ثم يسمع رافعا
راسه ويكتفى به الامام وبالتحميد المؤتم ويجمع المنفرد بينهما ويقوم
مستويا . ثم يكبر ويسجد فيضع ركبتيه ثم يديه ضاما اصابعه ثم وجهه
مبديا ضبعيه[1] مجافيا بطنه عن فخذيه موجها اصابع رجليه نحو القبلة
ويسبح ثلثا وهو ادناه ويجوز على كل شيئ يجد حجمه ويستقر جبهته وعلى
ظهر من يصلى صلوته في الزحام[2] والمراة تخفض وتلزق بطنها بفخذيها
ويرفع راسه مكبرا ويجلس مطمئنا ويكبر ويسجد مطمئنا ويكبر
ويرفع راسه ثم يديه ثم ركبتيه ويقوم بلا اعتماد على الارض ولا
قعود . والركعة الثانية كالاولى لكن لا ثناء فيها ولا تعوذ ولا يرفع

١ والمعنى مبعد اعضائه من جنبيه وذراعيه من الارض لان كلاهما سنة الا اذا كان المصلى في الصف فانه لا يبدى عضديه كيلا يؤذى احدا ج

٢ وفي الكلام اشارة الى انه لا يجوز على غير الظهر لكن في الزاهدي يجوز على الفخذين والكمين بعذر على المختار وعلى اليدين والكمين مطلقا والى انه لا يجوز على ظهر غير المصلى كما قال الحسن لكنه في الاصل اي المبسوط يجوز في الزحام كما في المحيط ج

يديه فيها • واذا اتمها افترش رجله اليسرى وجلس عليها ناصبا
يمناه موجها اصابعه نحو القبلة واضعا يديه على فخذيه موجها اصابعه
مبسوطة والمرأة تجلس على اليتها اليسرى مخرجة رجليها من
الجانب الايمن • ويتشهد كابن مسعود ولا يزيد عليه ويقرأ فيما بعد
الاوليين الفاتحة فقط وان سبح اوسكت جاز ثم يقعد كالاولى
وبعد التشهد يصلي على النبي عليه السلام ويدعوا بما لا يسأل
من الناس ثم يسلم عن يمينه بنية من ثم من البشر والملك ثم عن
يساره كذا والموتم ينوى امامه فى جانبه وفيهما اذا حاذاه والمنفرد
الملك فقط ❁ فصــــل يجهر الامام فى الجمعة والعيدين
والفجر واوليي العشائين اداء اوقضاء لاغير والمنفرد خير ان

١ اى اصابع الرجل اليمنى وذكر فى الكافى والتحفة اصابع رجليه ح
٢ اى اصابع يديه ح
٣ اى مثل تشهد قراءة عبد الله بن مسعود وهو التحيات لله والصلوة والطيبات السلام عليك الى اشهد ان لا اله الا الله واشهد ان محمدا عبده ورسوله، واخرج عن معمر عن خصيف قال رايت النبى عم فقلت له ان الناس قد اختلفوا فى التشهد فقال عليك بتشهد ابن مسعود ح ش
٤ وهو قيد للثلاث الاخيرة لان الثلاث الاولى لم تقض ح

مطلب يجهر الامام

ادنى وخافتَ حتما ان قضى * وادنى الجهر اسماعُ غيره وادنى
المخافتة اسماع نفسه وهو الصحيح وكذا فى كل ما تعلّق بالنّطق
كالطّلاق والعتاق والاستثناء وغيرها[1] وسنة[2] القراءة فى السّفر عجلة
الفاتحةُ مع اىّ سورة شاء وامناً نحو البروج وفى الحضر استحسنوا
طوال المفصّل[3] فى الفجر والظّهر واوساطه فى العصر والعشاء وقصاره
فى المغرب * ومن الحجرات[4] طوال الى البروج ثمّ اوساطه الى
لم يكن[5] ثمّ قصار الى الآخر[6] * وفى الضّرورة بقدر الحال وكره
تعيينُ سورة للصّلوة وينصت المؤتمّ وكذا فى الخطبة الّا اذا قرأ
صلّوا عليه فيصلى السامع سرّا[7] * والجماعة سنة مؤكّدة والاولى
بالامامة الاعلم بالسنة ثمّ الاقرأ ثمّ الاورع ثمّ الاسنّ فان

١ فانه لو طلق امرانه او اعتق عبده بلا اسماع نفسه لم يقع على الاصح فلو طلق امراته او خالعها فاستثنى فى نفسه لا يصدق فى القضاء قال القاضى علاء الدين الصحيح عندى ان اسماع النفس كاف فى بعض التصرفات دون بعض الا ترى ان البايع لو اسمع نفسه بلا اسماع المشترى لم يكن كافيا ج

٢ اى مقدار القراءة المسنونة اى الثابتة بالسنة ج

٣ والمفصل السبع الاخير من القران سمى به لكثرة الفصل بين السور بالبسملة والمراد قراءة ايتين تامتين من السور الطويلة من هذا القسم من القران مع الفاتحة ج

٤ ولكن فى المنية قال الاكثرون انه من سورة محمد عم وقيل من ق وقيل من النجم وقيل من الفتح ج

٥ وقيل الى البلد كما فى الكرمانى ج

٦ وفى النهاية من الحجرات الى عبس ثم التكوير الى والضحى ثم الانشراح الى الاخر وقيل من اول القران الى عبس طوال ومنها الى والضحى اوساط ومنها الى الاخر قصار ش

٧ فى نفسه بان يسمع نفسه او يصحح الحروف ج

ام عبد او اعرابی او فاسق او اعمی او مبتدع او ولد زنا کره
کجماعة النساء وحدهن فان فعلن تقف الامام وسطهن وکحضور
الشابة[1] کل جماعة والعجوز[2] الظهر والعصر[3] * ویقتدی المتوضی
بالمتیمم[4] والغاسل بالماسح والقائم بالقاعد والمومی بالمومی
والمتنفل بالمفترض لا رجل بامراة او صبی وطاهر بمعذور وقار بامی
ولابس بعار[5] وغیر موم بموم ولا مفترض بمتنفل ولا مفترض بمفترض
فرضا آخر والامام لا یطیلها[6] ولا قراءة الاولی الا فی الفجر ویقوم المؤتم
الواحد علی یمینه والزاید خلفه ویصف الرجال ثم الصبیان ثم الخناثی
ثم النساء فان حاذته فی صلوة مشترکة تحریمة واداء فسدت صلوته ان
نوی امامتها والا فصلوتها * فصل مصل سبقه الحدث توضا

١ والشابة لغة من تسع عشرة الی ثلاث وثلثین وشرعا من خمسة عشرة الی تسع وعشرین ج

٢ اسم لمؤنث غیر لازم النساء من احدی وخمسین الی اخر العمر وشرعا من الخمسین ج

٣ فلا یکره حضورها المغرب والعشاء والفجر وکذا الجمعة والعیدین واما فی زماننا فیکره حضورها کل جماعة قالت عایشة رضی الله عنها للنساء حین شکون الیها من عمر رضه لنهیهن عن الخروج الی المساجد لو علم النبی عم ما علم عمر ما اذن لکن الی الخروج ج

٤ ای بمن وقع تیممه صحیحا عنده ج

٥ فیقتدی عار بعار کما فی المحیط ج

٦ ای لا ینبغی له ان یطیل الصلوة ویحتمل ان یکون الضمیر للقراءة ج

مطلب مصل سبقه

واتم ولو بعد التشهد والاستيناف افضل والامام يجر آخر الى
مكانه ثم يتوضأ ويتم ثمة او يعود كالمنفرد ان فرغ امامه والا عاد
وكذا المقتدى * ولو جن او اغمى عليه او احتلم او قهقه او احدث
عمدا او اصابه بول كثير او شج فسال او ظن انه احدث فخرج من
المسجد او جاوز الصفوف خارجه ثم ظهر طهره بطلت صلوته ولو لم
يخرج او لم يجاوز بنى وبعد التشهد ان عمل ماينافيها تمت وتفسد
صلوة المسبوق وان وجد هنا رؤية المتيمم الماء ونحوه فسدت
عند ابى حنيفة لفرضية الخروج بصنعه لا عندهما ۞ فصل
يفسدها الكلام مطلقا والسلام عمدا او رده مطلقا والانين ونحوه مما
له صوت والبكاء بصوت الا لامر الاخرة والتنحنح الا بعذر وتشميت

عاطس

١ اى تجديد التحريمة بعد ابطال الاولى
بماشاء من الاعمال ج
٢ اى مكان التوضؤ ج
٣ اى اذا كانت الجماعة امامهم او بعضهم خارج المسجد وظن انه احدث وجاوز الصفوف فسدت صلوته وفيه اشعار بان الصفوف كالصحراء لكن الاصح انه كالمسجد البيت كالمسجد فيه بلا اتصال الصفوف ولذا يجوز الاقتداء فيه بما ملى ج كما فى المنية برد ج
٤ اى اوصل ما بقى من الصلوة بما ملى قصدا ج
٥ اى بفعل صدر من المصلى قصدا وهو ان يقول
٦ بالعائذين المهملتين وهو ان يقول اح اح ج

مطلب يفسدها الكلام

عاطس وجواب الكلام ولو بالذكر والفتح الا لامامه والقراءة من
مصحف والسجود على نجس والدعاء بما يسأل عن الناس والاكل
والشرب والعمل الكثير اى مايحتاج اليدين او يستكثره المصلى او
يظن الناظر ان عامله غير مصل ٠ وكره كل هيئة يكون فيها ترك
الخشوع وقلب الحصى ليسجد الا مرة ومسح جبهته من التراب فيها
والسجود على كور عمامته وافتراش ذراعيه وعقص[1] شعره وسدل[2]
ثوبه وكفه[3] وتخصيص الامام بمكان لا ان قام فى المسجد وسجد فى
الطاق والقيام خلف صف وجد فيه فرجة وصورة حيوان فى ثوبه
ومسجده وجهته غير خلف وتحت لا ان صغرت جدا او محى رأسها
وفى ثياب البذلة وحسر رأسه الا تذللا وعد مايقرا وغلق باب

١ اى لف ذوايبه حول رأسه اوجمعه على وسط رأسه وشده بالصمغ اوغيره او على القفاء بخيط اوغيره والعقص فى الاصل الشد كما فى المحيط ح

٢ اى ارساله حتى يصيب الارض اووضعه على رأسه اوكتفيه وارسال اطرافه من جوانبه ح

٣ اى ضم الثوب ورفعه بين يديه اومن خلفه عند السجود ح

المسجد والوطئ والحدث فوقه لافوق بيت فيه مسجد ولا تزيينه وصلوته
الى ظهر من لا يصلى وقتل الحيّة والعقرب فيها * ويأثم بالمرور امام
المصلّى فى مسجد صغير واما فى غيره ففيما ينتهى اليه بصره ناظرا فى
مسجده وحاذى الاعضاء الاعضاء ان صلّى على دكّان ان لم يكن سترة
اى خشب بقدر ذراع وغلظ اصبع يغرز حذاء احد حاجبيه بقربه ويكفى
سترة الامام وجاز تركها عند عدم المرور والطريق ويدرأ بالتسبيح
او الاشارة ان عدم سترة او مرّ بينه وبينها ❁ فصـــل الوتر
ثلاث ركعات وجب بسلام واحد وقبل ركوع الثالثة يكبّر رافعا
يديه ثم يقنت فيه ابدا دون غيره ويقرأ فى كلّ ركعة منه الفاتحة
وسورة ويتبع القانت بعد ركوع الوتر لا القانت فى الفجر بل

يسكت

١ ويكره نقش المسجد بالجص وماء الذهب للرياء وزينة الدنيا ولا يكره لتعظيم المسجد لان عثمان رضه فعل ذلك لمسجد النبى عم واصحابه متوافرون ولم ينكره منهم احد

نصاب الاحتساب من باب الرابع عشر فيما يحتسب فى المسجد

٢ ولا صلوة المصلى متوجها من ج

٣ اى ولا يكره قتل جنية لقوله صلعم اقتلو الاسودين اى الحية والعقرب من ج

٤ اى يستوى فيه جميع اعضاء المار اعضاء المصلى كلها ج

٥ اى قبل ركوع الركعة الثالثة اشار به الى انه لا يقنت فى غير الثالثة وما بعد القيام وفيه رد على الشافعى حيث يقنت بعد الركوع ابدا ج

٦ اى فى الوتر فى جميع السنة دون غير الوتر وانما ذكر هذه الظروف مبالغة فى الرد على الشافعى فانه مستحب عنده فى النصف الاخير من رمضان وفى الفجر ابدا ج

٧ وفى الكرمانى انه صلعم كان يقراء الاعلى والكافرون والاخلاص ج

يسكت * وسنّ قبل الفجر و بعد الظّهر والمغرب والعشاء ركعتان
وقبل الظّهر والجمعة و بعدها اربع بتسليمة وحبّب الاربع قبل
العصر والعشاء و بعده وكره مزيد النّفل على اربع بتسليمة نهارًا
وعلى ثمان ليلا والاربع افضل فى الملوين[1] ولزم النفل[2] بالشّروع
الّا بظنّ انّه واجب عليه وقضى ركعتين لو نقض فى الشّفع الاوّل او
الثّانى * وترك القراءة فى ركعتى الشّفع الاول يبطل التّحريمة عند
ابى حنيفة رح وعند محمد رة فى ركعة[3] وعند ابى يوسف رة لا اصلاً[4] بل
يفسد الاداء فيقضى اربعا عند ابى حنيفة رة فيما ترك فى احدى
الاوّل مع كل الثّانى او بعضه وعند ابى يوسف فى اربع مسائل يوجد
التّرك فيها فى الشفعين وفى الباقى ركعتين وعند محمد رة ركعتين

١ الملوان بفتحتين الليل والنهار تثنية الملى بالقصر فى الاصل امتدادهما ج
٢ اى اتمام ركعتين منه وان نوى اكثر فان الاصل ركعتان زيد فى الحضر واقر فى السفر ج
٣ بخلاف الترك فى ركعة منه فانه لا يفسد الا الاداء وهذا اعدل القول واصحها ولذا قدمه ج
٤ لان التحريمة تنعقد لهذه الافعال ولم يوجد الكل فى الشفع الاول فلم يصح الشروع فى الثانى كما اذا ترك القراءة فى ركعتى الفجر او احديهما ج
٥ لان القراءة ركن زايد حتى جاز الشفع الثانى من الفرض بدونها فتركها لا يفسد التحريمة ج

فى الكلّ وان لم يقعد فى الوسط او نوى اربعا واتمّ اثنين فلا شيئ
عليه ٭ ويتنفل راكبا موميا خارج المصر الى غير القبلة وقاعدا مع
قدرة على قيامه وكره بقاء وان افتتح راكبا ونزل بنى وبعكسه
فسد ٭ وسنّ التراويح قبل الوتر او بعده وعلى كلّ ترويحة اى
اربع ركعات بتسليمتين جلسة بقدرها وسنّ الختم مرّة ولا يترك
لكسل القوم ولا يوتر بجماعة خارج رمضان ❁ فصــــل عند
الكسوف يصلّى امام الجمعة بالناس ركعتين نفلا مخفيا مطوّلا قرائته
فيهما ثم يدعوا حتى تنجلى الشمس وان لم يحضر صلّوا فرادى
كالخسوف ٭ والاستسقاء دعاء واستغفار مستقبلا وان صلّوا فرادى
جاز ولا يقلب رداء ولا يحضر ذمى ❁ فصــــل من شرع فى

١ والمعنى فيما بين كل اربع ركعات من النفل ج
٢ من وجوب القضاء فى صورتين اما الاولى فلان القعدة الاولى فى النفل لا تكون فرضا عندهم واما على الثانية فلان المعتبر هو الشروع لا النية ج
٣ فلا يشترط الاستقبال فى الابتداء والبقاء ومن الناس من اشترطه فى الابتداء واصحابنا لم يأخذوا به كذا فى المحيط ج
٤ اى وكره القعود بقاء بان افتتح النفل قايما واتمها قاعدا بلا عذر سواء كان ذلك فى الركعة الاولى او الثانية ج

مطلـــــب الكسوف

مطلـــــب من شرع فى

فرض فاقيمت[1] ان لم يسجد للركعة الاولى[2] او سجد[3] وهو فى غير

رباعى[4] قطع واقتدى وكذا فيه بعد ضم اخرى وان صلى ثلثا منه

يتمه ثم يقتدى متنفلا الا فى العصر ٭ وكره خروج من لم يصل من

مسجد اذن فيه لا لمقيم جماعة[5] اخرى ولا لمن صلى الظهر والعشاء الا

عند الاقامة[6] وفى غيرهما يخرج وان اقيمت ٭ ويترك سنة الفجر

ويقتدى من لم يدركه بجمع ان اداها ومن ادرك[7] ركعة منه صلاها

ولا يقضيها الا تبعا لفرضه ويترك سنة الظهر فى الحالين ويقتدى

ثم يقضيها قبل شفعه وغيرهما[8] لا يقضى اصلا ۞ فصـــل

فرض الترتيب بين الفروض الخمسة والوتر فائتا كلها او بعضها

الا اذا ضاق الوقت او نسى او فاتت ست[9] ۞ فصـــل

١ تلك الصلوة الفرض كما فى التحفة وغيره او الاقامة كما فى المضمرات ج

٢ من الثنائى او الثلاثى او الرباعى ج

٣ او سجد لها الا للثانية سواء قام لها او ركع ج

٤ من ثنائى او ثلاثى كلها خلاف القياس فانها منسوبة الى الاربع والثلاث والثنتين ج

٥ مثل الامام والمؤذن والذى يتفرق او ينقل جماعة بغيبته كما فى الكرمانى ج

٦ فانه يكره الخروج اذ النفل بعدهما مشروع ج

٧ اى من ظن عدم ادراك الفجر ج

٨ اى حال ادراك الظهر وعدمه اذا اداها ج

٩ اى هاتين السنتين ج

مطلـــب سجود السهو

يجب بعد سلام واحد سجدتان وتشهد وسلام اذا قدم ركنا او اخره
او كرره او غير واجبا او تركه ساهيا كركوع قبل القراءة وتاخير
الثالثة بزيادة على التشهد وركوعين والجهر فيما يخافت وترك
القعود الاول • ويئول الكل الى ترك الواجب ولا يجب بسهو المؤتم
بل بسهو امامه ان سجد والمسبوق يسجد مع امامه ثم يقضى واذا لم
يقعد اولا وهو اليه اقرب قعد ولا سهو عليه والا قام وسجد للسهو وان
لم يقعد اخيرا قعد ما لم يسجد وسجد للسهو وان سجد تحول فرضه
نفلا وضم سادسة ان شاء وان قعد الاخيرة ثم قام ساهيا عاد ما لم
يسجد وسلم وان سجد تم فرضه وضم سادسة وسجد للسهو • والركعتان
نفل لا تنوبان عن سنة الظهر ومن اقتدى به فيهما صلاهما وان افسد

قضاهما

١ ركن الشيء جزء ماهيته فركن الصلوة القيام والقراءة والركوع والسجود واما القعدة فشرط لصحة الخروج والمعنى اذا قدم المصلى ركنا على ركن او اخر ركنا عن ركن اوغيره وفيه اشارة الى ان التاخير مقدار زمان حرف موجب للسهو وفى الزاهدى انه قدر ركن وفى النسفى انه مقدار كلام تام وقال الماتريدى انه قدر كلام تام كثير الكلمات ج

٢ وفى الينابيع لا يجب سجود السهو بالعمد الا فى موضعين الاول تاخير احدى سجدتى الركعة الاولى الى اخر الصلوة والثانى ترك القعدة الاولى ش

٣ اى بالامام ج

قضاها . واذا سجد للسهو فى النفل لا يبنى وان بنى صح . وان سلم
من عليه السهو فهو فى الصلوة ان سجد والا لا ومن شك اول مرة انه
كم صلى استانف وان كثر اخذ بغالب الظن وان لم يغلب فبالاقل
ويقعد حيث توهمه آخر صلوته ❀ **فصل** تجب سجدة بين
تكبيرتين بشروط الصلوة بلا رفع يد وتشهد وسلام وفيها سبحة السجود
على من تلا اية من اربع عشرة اية التى فى آخر الاعراف والرعد
والنحل وبنى اسرائل ومريم واولى الحج والفرقان والنمل والم
السجدة وص وحم السجدة والنجم وانشقت واقراء او سمعها واذا
تلا الامام فمن سمع ثم اقتدى به فى ركعة اخرى يسجد بعد
الصلوة كمصل سمع ممن ليس معه ومن اقتدى به فى تلك الركعة

١ اى وان افسد المقتدى اياهما قضاهما وجوبا عند ابى يوسف ج وقال محمد لا قضاء عليه كما لو افسدهما الامام ش

٢ اى اذا تنفل باربع ركعات او بركعتين ثم زاد الركعتين وقد سهى فى الشفع الاول لا ينبغى ان يسجد للسهو الا بعد الشفع الثانى ج

٣ احديهما عند الانحطاط والاخرى عند الارتفاع على المشهور عن اصحابنا رحمهم الله تعالى والاكتفاء مشير الى ان التكبير ليس بفرض ولا واجب فاما سنة او ندب ج

٤ من النية عند التكبير والقبلة وستر العورة والطهارتين والوقت ج

٥ لا من تهجى او كتب ج

٦ كما فى الكافى وغيره ولكن فى شرح الطحاوى وغيره ان اقتدى السامع قبل سجدة الامام سجد معه وان اقتدى بعدها سقط عنه اذ بالاقتداء صارت صلوتية فلا يؤدى بعدها ج

بعد سجود الامام لا يسجد و قبله يسجد معه و ان لم يسمع و ان تلا

المؤتم لا يسجد الامام و السامع خارجي و الصلوتية لا يقضى خارجها و الركوع

بلا ترقف ينوب عنها و ان كرر في مجلس او صلوة يكفي سجدة و يعتبر

للسامع مجالسه و اسداء الثوب و الانتقال من غصن الى غصن آخر

تبديل * و يكره ترك اية السجدة وحدها لا عكسه و ندب ضم غيرها

اليها و استحسن اخفاءها عن السامع ❀ فصل ان تعذر

القيام لمرض حدث قبل الصلوة او فيها صلى قاعدا يركع و يسجد

و ان تعذرا مع القيام اومى براسه قاعدا ان قدر على القعود و لا

معه فهو احب و جعل سجوده اخفض من ركوعه و لا يرفع اليه شيء

ليسجد عليه و الا فعلى جنبه متوجها الى القبلة او ظهره كذا و ذا

اولى

١ وهي التي وجب اداؤها في الصلوة تش
٢ اي من خارج الصلوة وان اساء بتركها ج
٣ اي عن سجدة التلاوة وتش

واسداء

مطلب صلوة المريض

٤ اي لا مع تعذر القيام اي ان عجز عنهما مع القدرة على القيام فالايماء بالراس اليهما قاعدا احب منه قائما ج

اَوْلى والايماء بالرأس فان تعذر اُخّرت وموم صحّ فى الصلوة استا ئنف [١] وقاعد يركع ويسجد صحّ فيها بنى قائما [٢] . صلّى قاعدا فى فُلْك جار بلا عذر صحّ وفى المربوط لا الّا بعذر . جُنّ اواغمى عليه يوما وليلة قضى ما فات وان زاد ساعة لا ❀ **فصــــل** المسافر من فارق بيوت بلده قاصدا مسافة ثلثة ايام ولياليها بسير وسط وهو ماسار الابلُ والراحلُ والفُلْكُ اذا اعتدلت الريح وما يليق بالجبل فيقصر الرباعى [٣] الى ان يدخل بلده او ينوى اقامة نصف شهر ببلدة اوقرية واحدة وبصحراء [٤] دارنا وهوخبائى [٥] لا بدار الحرب اوالبغى محاصرا كمن طال مكثه بلانية فلو اتم وقعد الاولى تم فرضه واساء [٦] ومازاد نفل وان لم يقعد بطل فرضه [٧] . مسافر امّه مقيم فى الوقت

١ وفى جوامع الفقه لوافتتح الصلوة بالايماء ثم قدر قبل ان يركع به ويسجد جاز له ان يتمها بخلاف ما لوقدر بعد الركوع به والسجود انتهى ولوقدر المضطجع فى الصلوة على القعود دون الركوع والسجود استانف الصلوة على المختار ش

٢ اذاقدر على القيام عند ابى حنيفة وابى يوسف وقال محمد يستانف الصلوة وهى فرع اقتداء القائم بالقاعد ش

٣ والكلام مشير الى انه لاقصر فى الثلاثى والثنائى وكذا فى السنن وفى صحيح مسلم عن ابن عباس رضى الله تعالى عنه قال فرض الله الصلاة على لسان نبيكم فى الحضر اربع ركعات وفى السفر ركعتين وفى الخوف ركعة ش

٤ فلونوى الاقامة نصف شهر فى موضعين نحومكة ومنا لم يصر مقيما كمافى المحيط ج

٥ والخبائى بالكسر منسوب الى الخبا بالهمزة المنقلبة عن الياء من وبر اوصوف لاشعر على عمودين اوثلثة وماعلى اكثر منها فبيت كماذكره الجوهرى ج

٦ لانه خلط النفل بالفرض قصدا وترك ماهو الواجب واخر السلام الواجب وترك تكبيرة الافتتاح الواجبة فى النفل من ج

٧ لتركه القعدة التى هى فرض وهذا اذا لم ينو الاقامة فى القومة الثالثة والا يصير مقيما وينقلب فرضه اربعا ش

يتم وبعده لا يؤمه وفى عكسه اتم المقيم وقصر المسافر قائلا ندبا

اتموا صلوتكم فانى مسافر * ويبطل الوطن الاصلى مثله لا السفر

ووطن الاقامة مثله والسفر والاصلى * والسفر وضده لا يغيران

الفائتة وسفر المعصية كغيره فى الرخص ❀ **فصل** شرط

لوجوب الجمعة الاقامة بمصر والصحة والحرية والذكورة والبلوغ

وسلامة العين والرجل وتقع فرضا ان صلاها فاقدها وشرط لادائها

المصر او فناؤه * وما لا يسع اكبر مساجده اهله مصر وما اتصل به

معدا لمصالحه فناؤه * والسلطان او نائبه ووقت الظهر والخطبة نحو

تسبيحة فى الوقت والجماعة اى ثلاثة رجال سوى الامام فان نفروا

بعد سجوده اتمها وقبله بدا بالظهر والاذن العام * وكره فى المصر

ظهر

١ اى كسفر الطاعة ج ش

٢ اى عادم الشروط الاربعة او بعضها * والكلام مشير الى ان فرض الوقت هو الظهر فى حق المعذور وغيره ولكنه مأمور باسقاطه باداء الجمعة حتما والمعذور رخصة من ج

٣ والاطلاق مشعر بان الاسلام ليس بشرط وهذا اذا امكن استيذانه والا فالسلطان ليس بشرط فلو اجتمعوا على رجل وصلوا جاز كما فى الجلابى ج

٤ اى يشترط فى الخطبة ان يكون بعد الزوال حتى لو خطب قبل الزوال وصلى بعده لا يجزى ج

٥ فان شرع القوم ثم نفروا اى خرجوا من المسجد من النفر وهو الخروج ج

ظهر المعذور وغيره جماعة وظهر غير المعذور قبل الجمعة وسعيه اليها والامام فيها يبطله وان لم يدركها ومدركها فى التشهد او سجود السهو يتمها. واذا اذن الاول[1] تركوا البيع والشراء[2] وسعوا واذا خرج الامام للخطبة حرم الصلوة والكلام حتى يتم الخطبة واذا جلس على المنبر اذن ثانيا بين يديه واستقبلوه مستمعين ويخطب خطبتين بينهما جلسة قائما طاهرا او اذا تمت اقيمت وصلى الامام ركعتين

فصل

ندب يوم الفطر ان يأكل ويستاك ويغتسل ويتطيب ويلبس احسن ثيابه ويؤدى فطرته ثم يخرج الى المصلى ولا يتنفل قبل الصلوة وشرط لها شروط الجمعة وجوبا واداء الا الخطبة ووقتها من ارتفاع الشمس الى زوالها[3] ويكبر ثلاثا رافعا

١ اى اول اذان بعد الزوال سواء كان على المنار او عند الخطبة * ج * والاذان على المنارة الان انه احدث فى زمان عثمان رضى الله تعالى عنه على الزوراء وهى دار بسوق المدينة مرتفعة لماروى البخارى ان الاذان يوم الجمعة كان حين يجلس الامام على المنبر فى عهد النبى عم وابى بكر وعمر فلما كان فى خلافة عثمان وكثروا امروا بالاذان الثالث على الزوراء فثبت الامر على ذلك وسمى ثالثا باعتبار الشرعية * ش * والاصح ان كل اذان يكون قبل الزوال فهو غير معتبر والمعتبر اول الاذان بعد الزوال سواء كان على المنبر او على الزوراء كذا فى الكافى * فتاوى عالم كير *

٢ لقوله تعالى فاسعوا الى ذكر الله وذروا البيع ش

مطلب العيدين

٣ اى من ارتفاعها قدر رمح او رمحين كما فى الخلاصة او من وقت يحل الصلوة فيه كما فى المضمرات الى ما قبل زوالها والغاية غير داخلة فى المغيا بقرينة مامر ان الصلوة الواجبة لم يجز عند قيامها من ج

يديه بعد الثناء وفى الركعة الثانية بعد القراءة ويصلى غداً بعذر
واذا صلى الامام لا يقضى من فات ٭ والاضحى كالفطر لكن ندب
الامساك الى ان يصلى ويكبر جهراً فى الطريق ويصلى ثلثة ايام
بعذر او غيره ويعلم فى خطبته تكبير التشريق والاضحية وتم احكام
الفطر ٭ ولا اجتماع يوم عرفة تشبهاً بالواقفين ويجب قوله الله

اكبر الله اكبر لا اله الا الله والله اكبر الله اكبر ولله الحمد من
فجر يوم عرفة عقيب كل فرض ادى بجماعة مستحبة على المقيم بمصر
ومقتديه برجل ومسافر مقتد بمقيم الى عصر العيد وقالا الى عصر
آخر ايام التشريق وبه يعمل ولا يدعه المؤتم ولو ترك امامه ۞
فصـــل سن للمحتضر ان يوجه الى القبلة على يمينه واختير

١ اى يقضى صلوته كما اشار اليه الكرمانى والجلابى والهداية وغيرها او يؤدى كما فى التحفة ج

٢ بان غم الهلال ثم شهد به بعد الزوال اوبان صليت ثم ظهر انهم صلوها بعد الزوال قيد بالغد وبالعذر لانها لا تصلى بعد غد ولا غداً بغير عذر ش

٣ اى فى خطبة الفطر فان تم بلا هاء للعيد ج

٤ اى حادى عشرة وثانى عشرة وثالث عشرة وانما سمى بذلك لان التشريق تقديد اللحم وفيه تقديدهم الاضاحى بالشمس من ج

مطلــــــب الجنايز

الاستلقاء ويلقن الشهادة[١] . فاذا مات يشد لحياه ويغمض عيناه
ويجمر تخته وكفنه وترا[٢] ويغسل بلا مضمضة واستنشاق ولا قلم ظفر
ولا تسريح شعر ويجعل الحنوط على رأسه ولحيته والكافور على
مساجده[٣] . وسنة الكفن له ازار وقميص ولفافة واستحسن العمامة
ويزاد لها الخمار وخرقة تربط بها ثدييها وكفايته له ازار ولفافة
ويزاد لها الخمار . ويعقد الكفن ان خيف انتشاره . وصلوته فرض
كفاية وهي ان يكبر ويثني ثم يكبر ويصلي على النبي عليه الصلوة
والسلام ثم يكبر ويدعو له ثم يكبر ويسلم ولا يرفع اليد الا في
الاول . ويقوم الامام بحذاء الصدر والاحق بالامامة السلطان
ثم القاضي ثم امام الحي ثم الولي كما في العصبات . ويصح الاذن

١ فيجب على اخوانه واصدقائه ان يقولوا عنده كلمة الشهادة ولا يقولوا له قل كيلا يابى عنه ج

٢ مرة او ثلاثا او خمسا ولا يزاد على ذلك وفي الحديث قال النبي صلعم اذا اجمرتم الميت فاجمروه ثلاثا . من ش . اي تجمر التخت والكفن ثلاثا او خمسا او سبعا ولا يزاد عليه كما في شرح الطحاوي ج

٣ اي مواضع سجوده من جبهته وانفه ويديه وركبتيه وقدميه ج

بها فان صلّى غيرهم يعيد الولي ان شاء ولا يصلي غيره بعده ومن

لم يُصلّ عليه فدُفن صُلّي على قبره ما لم يُظنّ تفسّخه ولم يجز راكبا

وكرهت في مسجد جماعة ولو وُضع الميّتُ خارجه اختلف

المشايخ ۰ وسُنّ في حمل الجنازة اربعةٌ وانْ تضع مقدّمها ثم مؤخرها

على يمينك ثم كذا على يسارك ويسرعون بها لا خَبَبًا والمشي خلفها

احب وكره الجلوس قبل وضعها ويُلحّد القبر ويُدخل فيه مما يلي

القبلة ويقول واضعه بسم الله وعلى ملة رسول الله ويوجّه الى

القبلة ويحلّ العقدةُ ويسوّى اللّبنُ والقصبُ ويُسجّى قبرها لا قبره

وكره الآجر والخشب ويُهال التراب ويُسنّم القبر ❀ فصل

الشهيد هو مسلمٌ طاهر بالغ قُتِلَ ظُلْمًا ولم يجب به مالٌ ولم يرْتثّ

فينزع

١ وفي الخزانة انه لو كان الميت مع الامام او بعض القوم خارجه لم يكره اجماعا كما لو كان بعذر من مطر ونحوه داخله لم يكره اتفاقا كما في قاضيخان من ج

٢ بفتحتين وهو اول عدو الفرس ج

٣ فالحاصل ان الشهيد من قتل بحديدة ظلما ولم يجب به مال ومن وجد ميتا جريحا في المعركة سواء قتل بحديدة ام لا لكن في هذا التعريف نظر وهو انه لا يشمل ما قتله المشركون او اهل البغي او قطاع الطريق بغير الحديدة فالتعريف الحسن الوجيز ما قلت في المختصر وهو مسلم طاهر بالغ قتل ظلما ولم يجب به مال ولم يرتث من غير ذكر الحديدة والوجدان في المعركة شرح وقايه

مطلب الشهيد

فينزع عنه غير ثوبه ويزاد وينقص ليتم كفنه ولا يُغسَل ويصلّى عليه
ويُدفن بدمه . وغُسّل من وُجد قتيلا فى مصر لم يُعلم قاتله او جُرح
وارتثّ بان نام او اكل او شرب او عولج او اواه خيمة او نُقل من
المعركة حيّا او بقى عاقلا وقت صلوة اوَ اَوْصى بشيئ وصُلّى عليهم
وان قُتل لبغى او قطع طريق غُسل ولا يُصَلّى ❀

فصـــــل

اذا اشتد خوف العدوّ جعل الامام اُمّةً[2] نحو العدوّ وصلّى باخرى ركعةً
فى الثنائى وركعتين فى غيره ومضت هذه اليه وجاءت تلك وصلّى
بهم ما بقى وسلّم وحده ومضت اليه وجاءت الاخرى واتمّت بلا
قراءة ثم الاخرى بها . وان زاد الخوف صلّوا ركبانا فرادى بايماء
الى اىّ جهة قدروا ويفسدها القتال والمشى والركوب ❀

١ وفيه اشعار بانه اذا قتل نفسه خطاء يصلى عليه وهذا بلا خلاف واما اذا تعمد فيه فقد صلى عند الطرفين والاصح عند السغدى ان لا يصلى عليه لانه لا توبة له وعند الحلوانى يعكس كما فى النهاية . ج . ولا يصلى على قطاع الطريق اذا قتلوا فى حال حربهم . ولو اخذهم الامام وقتلهم صلى عليهم ولو قتل الامام حدا لا يصلى وكذا حكم البغاة فى الارض بالفساد . من خزانة الفتاوى .

مطلب صلوة الخوف

٢ اى جماعة كما فى قوله تعالى ولما ورد ماء مدين وجد عليه امة من الناس (اية)

فصل صح فى الكعبة الفرض والنفل ولو ظهره الى ظهر امامه لا لمن ظهره الى وجهه وكره فوقها وان اقتدوا حولها وبعضهم اقرب اليها من امامه صح ان لم يكن فى جانبه ❁

كتاب الزكوة

لا تجب الا على حر مسلم مكلف مالك ملكا تاما لنصاب تام * وهو اما بالثمنية او السوم او نية التجارة مع الحول * فاضل عن حاجته الاصلية وعن دين مطالب من عبد فلا تجب على مكاتب ولا بعد الوصول لايام كان ضمارا كمفقود ومجحود بلا حجة ومأخوذ مصادرة * وشرط النية وقت الاداء او العزل الا ان يتصدق بالكل وتجب فى كل خمس من الابل شاة ثم فى خمس وعشرين بنت مخاض وفى ست وثلثين

بنت

مطلب الصلوة فى الكعبة

١ حقيقى كالمسلم او حكمى كالذمى فان الماخوذ منه الزكوة كما فى التحفة واحترز به عن الحربى فان الكفار كلهم ارقاء وما اخذ منه عوض عما اخذ منا او حماية ما فى يده ولا يخفى ان ماذكر نا مغن عن قيد مسلم ولذا لم يذكر فى بعض النسخ وظاهره ان الحرية والاسلام كما هو شرط الوجوب فهو شرط البقا ايضا حتى لو ارتد سقط الزكوة الواجبة من ج

٢ اى تكليفا قال البيهقى المصادرة كسى را شكنجه كردن ج

٣ اى عزل المقدار الواجب من المال تيسيرا على المكلف ش

٤ لغة ما اتى عليه حولان وشريعة حول واحد ركن فى جامع الاصول انها ناقة تم لها سنة الى اتمام سنتين لان امها ذات مخاض اى حمل ج

بنت لبون[1] وفى ست واربعين حقة[2] وفى احدى وستين جذعة[3] وفى
ست وسبعين بنتا لبون وفى احدى وتسعين حقتان الى مائة
وعشرين ثم فى كل خمس شاة وفى خمس وعشرين بنت مخاض
وفى مائة وخمسين ثلاث حقاق ثم تستأنف كالاول فيزاد فى كل ست
واربعين الى خمسين حقة وفى ثلثين بقر تبيع او تبيعة[4] وفى اربعين
مسن او مسنة وفيما زاد[5] بحسب الى ستين ثم فى كل ثلثين تبيع وفى
كل اربعين مسنة وفى اربعين ضانا[6] او معزا شاة وفى مائة واحدى
وعشرين شاتان وفى مائتين وواحدة[7] ثلث شياه وفى اربع مائة اربع
شياه ثم فى كل مائة شاة . وفى كل فرس من الاناث او المختلطة دينار
اوربع عشر[8] قيمتها نصابا ولا يجب الا فى السائمة اى المكتفية بالرعى
عط

١ لغة ما اتى عليه ثلث سنين وشريعة سنتان ج
٢ بالكسر ما اتى عليه اربع سنين وشريعة ثلث ج
٣ بفتحتين ما اتى عليه خمس سنين وشريعة اربع ج
٤ اى ذكر من اولاد البقر اتى عليه سنة ج
٥ وهو ما دخل فى السنة الثالثة ماخوذ من الاسنان ج
٦ قيل انما اختار اولا صيغة التذكير ثم صيغة التانيث تنبيها على انه لا فرق بينهما برجندى
٧ الى تسعة وتسعين وثلثمائة ج
٨ اوربع عشر بضم الاول منهما وسكون الثانى اوضمه اى خمسة دراهم ج

في اكثر الحول ولا في الصغار الا تبعا للكبار ولا فيما يعمل والواجب
الوسط فان لم يوجد يأخذ العامل الادنى مع الفضل او الاعلى ويرد
الفضل ٭ ونصاب الذهب عشرون مثقالا والفضة مائتا درهم كل
عشرة سبعة مثاقيل فيجب ربع العشر معمولا او تبرا او في كل خمس
زاد على النصاب بحسابه ويعتبر الغالب وان غلب الغش يقوم والا
في غير مامر الا بنية التجارة عند تملكه بغير الارث اذا بلغ قيمته نصابا
من احدهما انفع للفقير ٭ ويجوز دفع القيم في الزكوة والفطرة والكفارة
والعشر والنذر والهلاك بعد الحول يسقط بحصته والزكوة في النصاب
لا العفو فيجب بنت مخاض ان هلك بعد الحول خمسة عشر من اربعين
بعيرا ويضم المستفاد وسط الحول الى نصاب من جنسه والذهب الى

الفضة

١ اي يأخذ اخذ الصدقات الادنى من
السوايم مع الفضل على الادنى حتى يصير
الوسط ج
٢ بفتح الهاء وكسرها وربما قالوا درهام لغة
اسم لمضروب مدور من الفضة والمشهور
ان تدويره في خلافة الفاروق رحمه الله
تعالى وكان قبله على شبه النوات بلا نقش
ثم نقش في زمان ابن الزبير على طرف
بكلمة من الله وعلى اخر بالبركة ثم غيره
الحجاج بنقش سورة الاخلاص وقيل باسمه
وقيل غير ذلك واختلف في وزنه على عهده
صلى الله تعالى عليه وسلم انه وزن عشرة
او تسعة او ستة او خمسة اي كل عشرة خمسة
مثاقيل وهو الاصح ثم انتقل على عهد عمر
الى وزن سبعة ج
٣ اي الزايد على النصاب بشراء
او توليد او هبة او وصية او
ميراث او غيرها ج

الغضة والعروض اليهما بالقيمة لا نمام النصّاب • ونقصانه فى
اثناء الحول هدرٌ وجاز تقديمها لحول او اكثر ولنُصُب لذى نصاب ❀

فصـــل وينْصب العاشر على الطريق لاخذ زكوة التُّجار فيأخذ من المسلم ربع العشر ومن الذمي ضعفه وصُدّق مع اليمين ان انكر الحول او الفراغ من الدين اوادّعى اداءه الى عاشر آخر يُعلم وجوده او الى فقير فى غير السوايم ومن الحربى العشر ان لم يُعلم ما يأخذون منّا وان عُلم أُخذ مثله ان كان بعضًا ولم يأخذ منه ان لم يأخذوا منا • وعُشر خمرُ الذمي لاخنزيره ولا امانةٌ وعُشر الحربى ثانيًا قبل الحول جائيًا من داره • وخمس معدنٌ ذهب ونحوه وُجد فى ارض خراج او عُشر وباقيه للواجد ان لم تُملك الارضُ والّا

١ وهو آخذ العشر من عشرت القوم اعشرهم عشرا بالضم اى اخذت منهم العشر وشريعة من نصبه الامام على الطريق لاخذ صدقة التجار وامنهم من اللصوص (ج)

مطلب نصب العاشر

٢ فان كان كلالايأخذ اصلا لانه غدر على ما فى الاختيار وقيل يأخذ كلا زجرا لهم وقيل يأخذ كله الا ما يوصله الى ما منه لان الايصال علينا لقوله تعالى ثم ابلغه مأمنه (ج)

٣ والمعنى اخذ العاشر نصف عشر قيمة خمره ونعرف القيمة من اهل الذمة • وفى حكم الخمر جلود الميتة من (ج)

٥ فيعشر فى سنة كلما جاء من داره ولو عشر مرات فى سنة • ولو تردد فى دارنا ثم مر على العاشر لم يعشر من (ج)

فلما لكها ولا شيئ فيه ان وجد في داره وفي ارضه روايتان ولا في
لؤلؤ وعنبر وفيروزج وجد في جبل * وكنز فيه سمة الاسلام
كاللقطة وما فيه سمة الكفر خمس وباقيه للواجد ان لم تملك الارض
والا فالمختط له اى المالك في اول الفتح وركاز صحراء دار الحرب
كله لمستامن وجده وان وجده في دار منهم رده على مالكها وان
وجد ركاز متاعهم في ارض لم تملك خمس وباقيه له * وفي
عسل ارض عشرية او جبل وثمره وما خرج من الارض وان قل
عشر ان سقاه سيح او مطر الا في نحو الحطب ونصف عشر ان سقي بغرب
او دالية بلا رفع مؤن الزرع * وماء السماء والبئر والعين عشري
وماء انهار حفرها العجم خراجي وكذا الانهار الاربعة عند ابي يوسف

١ ففي الاصل لا شيئ فيه وفي الجامع خمس (ج)

٢ بضم اللام وفتح القاف ما وجد من مال غير حيوان مطروح على الارض وتمام الكلام يأتي (في كتاب اللقطة) (ج)

٣ اى في اول زمان فتح الاسلام تلك البلدة ان كان المالك حيا والا فلورثته ثم وثم وبيع المختط له لا يبطل ملكيته الكنز وان تداولته الايدي كما في المحيط (ج)

٤ اى معدن ذهب ونحوه في ارض غير مملوكة لاحد في دار الحرب (ج)

٥ اى للواجد واما في ارض تملك فللمختط له (ج)

٦ وهي جيحون نهر ترمذ وسيحون نهر الترك وهو نهر خجند ودجلة نهر بغداد والفرات نهر الكوفة (ش)

لا عند محمد * وارض العرب وما اسلم اهله او فتح عنوة[1] وقسم بين
جيشنا والبصرة عشرية والسواد[2] والعراق وما فتح عنوة واقر اهله
عليه او صالحهم[3] خراجية وموات احيي[4] يعتبر بقربه * والخراج اما خراج
مقاسمة كما يوضع ربع او نحوه ونصف الخارج غاية الطاقة واما موظف
كما وضع عمر رضي الله تعالى عنه على السواد لكل جريب يبلغه الماء
صاع من بر او شعير ودرهم ولجريب الرطبة خمسة دراهم ولجريب
الكرم والنخل متصلة ضعفه ولما سواه والبستان ما يطيق ولا خراج
لو انقطع الماء عن ارضه او غلب الماء عليها او اصاب الزرع آفة
ويجب ان عطلها مالكها ويبقى ان اسلم المالك او شراها مسلم من
الذمي * وان شرى الكافر عشرية من المسلم وضع الخراج ❁

١ اي قهرا بالسيف سواء اسلم اهله اولا والعنوة بالفتح اسم من العنو بالضم وهو الذل والخضوع ج

٢ اي سواد العراق وحده على ما في المغرب طولا من حديثة الموصل قرية الى العبادان وعرضا من العذيب الى حلوان وسواد البلد قراها وانما سمي به لخضرة اشجاره وكثرة زروعه من ج

٣ اي ما صالح الامام اهله على شيء معين قبل الغلبة ج

٤ وموات احيي اي ارض غير صالحة للزراعة بالفعل جعلت صالحة لذلك يعتبر للعشرية او الخراجية بقربها من الارض العشرية او الخراجية وذهب محمد الى ان العبرة للماء كما في المحيط وذكر في شرح الطحاوي ان كل ارض تسقى من عين او قناة او نهر يستنبط من بيت المال فخراجية من ج

مطلب مصرف الزكوة

فصل مصرف الزكوة الفقير اى من له مالٌ دون النصاب والمسكين اى من لا شيئ له وعامل الصدقة فيعطى بقدر عمله والمكاتب فيعان فى فك رقبته ومديون لا يملك نصابا فاضلا عن دينه وفى سبيل الله اى منقطع الغزاة عند ابى يوسف ومنقطع الحاج عند محمد وابن السبيل اى من له مال لا معه فيصرف الى الكل او البعض تمليكا لا الى من بينهما ولاد اوزوجية ومملوكه وعبد أعتق بعضه وغنى ومملوكه وطفله وبنى هاشم ومواليهم ولا الى ذمى وجاز غيرها اليه وان دفع الى من ظنه مصرفا فظهر انه مملوكه يعيدها وان ظهر موانع اخر لا وندب دفع ما يغنيه عن السوال يوما وكره دفع النصاب الى فقير غير مديون ونقلها الى بلد آخر الا الى قريبه

او

١ اى الذين عجزوا عن اللحوق بجيش الاسلام لفقرهم فيحل لهم الصدقة وان كانوا كاسبين اذ الكسب يقعدهم عن الجهاد ج

٢ هذا هو المصارف المذكورة فى النص واما المولفة قلوبهم اى طايفة مخصوصة من العرب لهم قوة واتباع كثيرة منهم مسلم ومنهم كافر قد اعطوا من الصدقة تقريرا وتحريضا وخوفا فمنسوخة باجماع الصحابة او باجتهادهم كما فى شرح التاويلات ولا يشترط للنسخ زمانه صلعم على ما قال بعض المتاخرين كما فى النهاية ج

٣ اى غير الزكوة من الفطرة والكفارة والنذر والتطوع من ج

٤ اى المدفوع اليه ج

او اصوح من اهل بلده ❀ فصــــل الفطرة من برٍّ او ما يتخذ منه

وزبيب نصف صاع ومن تمر او شعير صاع وجاز منوان برًّا وتجب على

حرٍّ مسلم له نصاب الزكوة وان لم ينم وبه يحرم الصدقة وتجب الاضحية

ونفقة القريب لنفسه وطفله فقيرا وخادمه ملكا ولو مدبرا او امّ ولد او

كافرا لا لزوجته وولده الكبير وطفله الغنى بل من ماله ومكاتبه وعبده

للتجارة وعبد له آبق الا بعد عوده وعبد مشترك وكذا العبيد المشتركة

خلافا لهما وتجب بطلوع فجر الفطر وجاز تقديمها ولا تسقط ان اخر ❀

كتاب الصوم

هو ترك الاكل والشرب والوطى من الصبح الى المغرب مع النية

ويصح اداء رمضان بنية قبل نصف النهار الشرعى وبنية نفل وبنية

مطلب الفطرة

١ وهكذا لا يكره النقل الى اهل بلد اورع من اهل بلده او انفع للمسلمين منهم * ش وعن ابى حنيفة رحمه الله تعالى انه لا يخرج لقريبه ولا لغيره والا فقد اساء كما فى المحيط ج

٢ متعلق بيجب الاول اى يجب الفطرة على الحر لاجل نفسه ش

٣ لا تجب الفطرة لزوجته وولده الكبير ولو فى عياله * وعن محمد ان الكبير المجنون اذا بلغ مجنونا ففطرته على ابيه لاستمرار الولاية عليه وان كان مفيقا ثم جن لا كما فى الزاهدى من ج

٤ النهار هو لغة ضوء واسع ممتد من الطلوع الى الغروب وعرفا زمان هذه الضوء فمنتصفه وقت الزوال والنهار الشرعى من الصبح الى المغرب ومنتصفه الضحوة الكبرى ج

مطلقة وواجب آخر الا فى سفر او مرض وكذا النفل والنذر المعين الا فى الاخير وشرط للقضاء والكفارة والنذر المطلق ان يبيته ويعين * والصوم يوم الشك افضل لمن وافق صوما يعتاده وللخواص ويفطر غيرهم بعد نصف النهار وكره ان نوى واجبا ولا صوم لو نوى ان كان الغد من رمضان فانا صائم والا فلا وكره ان ردد بين صوم رمضان وغيره فان كان من رمضان يقع عنه والا فنفل ومن راى هلال صوم او فطر وحده يصوم وان رد قوله وان افطر قضى ولا كفارة * وقبل خبر عدل ولو قنا او امراة للصوم مع غيم وشرط مع غيم للفطر نصاب الشهادة ولفظها والعدالة لا الدعوى وبلا غيم جمع عظيم فيهما ويعد صوم ثلثين بقول عدلين حل الفطر وبقول عدل لا والاضحى

١ اى ينوى من الليل ولو عند الطلوع * والتبييت فى الاصل كل فعل دبر فيه بالليل ج

٢ ويعين لان هذه الاشياء ليس لها وقت معين فيجب تعيينها من الابتداء ش

٣ بالكسر عرفا خلاف المدبر والمكاتب فقبل خبرهما بالطريق الاولى ولغة عبد ملك هو وابواه او خالص العبودية ويقال للواحد والجمع كما فى القاموس ج

٤ وبلا غيم جمع عظيم غير مقدر فى ظاهر الرواية فيهما اى فى الصوم والفطر اذا لم يكن فى السماء علة فى يشترط جمع يقع الظن بخبرهم كما فى الكرمانى فلا يشترط علم اليقين الناشى من المتواتر كما اشير اليه فى المضمرات لكن كلام الشرح مشير اليه * ج *

وبلا غيم شرط جمع عظيم فيهما الجمع العظيم يقع العلم بخبرهم ويحكم العقل بعدم تواطئهم على الكذب شرح وقايه * جمع عظيم يقع العلم بخبرهم والمراد العلم الشرعى اعنى الموجب للعمل وهو غلبة الراى لا العلم بمعنى اليقين نص عليه فى المنافع وغاية البيان * ايضاح الاصلاح لابن كمال باشا من نفسه *

كالفطر ❀ **فصل** من جامع او جومع فى احد السبيلين او
اكل اوشرب غذاءً اودواءً عمداً اقضى وكفر كالمظاهر وهى بافساد اداء
رمضان لاغير وقضى فقط ان افطر خطأً او مكرهاً او فعل بظن انه
ليل او وصل دواءٌ الى جوفه او دماغه من غير المسام او ابتلع حصاةً
او تقيأ ملأ الفم لا ان غلبه او افطر ناسياً او احتلم او نظر فانزل او
دخل غبارٌ او دخانٌ او ذبابٌ حلقه ولو وطئ بهيمةً او ميتةً او فى غير
فرج او قبّل او لمس ان انزل قضى والا فلا * ولا يفسد باكل ما فى
اسنانه اقل من الحمصة الا اذا اخرجه من فيه ثم اكل لا باكل سمسمة
مضغا وعود القيئ يفسد ان كثر وعند محمد رحمه الله تعالى ان اعيد
وكره الذوق ومضغ شيئ الا طعام صبي ضرورة والقبلة ان خاف

مطلب مايفسد الصوم

١ من غير المسام فلو وصل شيئ منها الى
الجوف لم يفسد بلا خلاف لكن ينبغى ان
يكون مكروها على الخلاف قياسا على
صب الماء على البدن كما يأتى وما وصل
من الحلق مستثنى منه والمسام بفتح الاول
وتشديد الاخر منافذ الجسم كما فى المغرب
والصحاح والقاموس وغيرها فهى جمع
الواحد المقدر او المحقق من السم بالضم
وهو الثقب مثل محاسن وحسن فمن خفف
الميم وجعل اسم مكان من السوم بمعنى
المرور فقد صحف ج

لا السواك والكحل . وشيخ فان عجز عن الصوم افطر واطعم لكل يوم
مسكينا كالفطرة ويقضى ان قدر وحامل او مرضع خافت على نفسها
او ولدها او مريض خاف زيادة مرضه والمسافر افطر واو قضوا بلا
فدية وصوم سفر لا يضر احب وان صح او اقام ثم مات فدى وارثه
مافات ان عاش بعده بقدره والا فبقدرهما وشرط الايصاء ونفذ
من الثلث وفدية كل صلوة كصوم يوم وعبادة غيره لا تجزؤه . ويلزم
النفل بالشروع الا فى الايام المنهية اى يوم الفطر والاضحى مع
ثلاثة بعده وصح النذر فيها لكن افطر وقضى وان صام صح ويفطر
بعذر ضيافة ثم يقضى . ويمسك بقية يومه مسافر قدم وحايض طهرت
وصبى بلغ وكافر اسلم ولا يقضى هذان ويتم مقيم سافر ولو افطر لا

كفارة

١ جاوز عمره خمسين ج

٢ اى ان عاش المريض والمسافر بعد الصحة والاقامة من ش و ج

٣ فلو فات بالمرض او السفر صوم خمسة ايام وعاش بعده خمسة ايام بلا قضاء ادى وارثه فدية صوم خمسة ايام ج

٤ اى فيفدى وارثه بقدر الصحة والاقامة لا الفوت فلو فات خمسة وعاش بعده ثلثة فدى ثلثة فقط ج

٥ وهو مروى عن عايشه وبه قال مالك واحمد وقال الشافعى فى اصح القولين عنه تجزؤه لما فى الصحيحين عن ابن عباس ان امرأة قالت يا رسول الله ان امى ماتت وعليها صوم نذر افاصوم عنها قال ارايت ان كان على امك دين فقضيته اكان يجزؤ ذلك عنها قالت نعم قال صومى عن امك ولنا ما روى ابن ماجة باسناد حسن عن ابن عمر ان رسول الله صلعم قال من مات وعليه صوم شهر فليطعم عنه مكان كل يوم مسكينا وفى حديث عن ابن عباس قال قال رسول الله صلعم لا يصوم احد عن احد ولا يصلى احد عن احد ولكن يطعم ولان الولى لا يصوم عنه حال الحيوة فكذا بعد الموت كالصلوة ش

كفّارة و جنون كلّ الشهر مسقط لا البعض و ان اغمى عليه اياما قضاها
الّا يوماً نواه ۞ فصل الاعتكاف سنّة مؤكدة وهو لُبْث
صائم فى مسجد جماعة بنيّة و اقله يوم فيقضى من قطعه فيه ولا يخرج
منه الّا لحاجة الانسان او للجمعة بعد الزوال و من بعد منزله فوقتا
يدركها و يصلّى السّنن للجمعة و لا يفسد بمكثه اكثر منه فان خرج
ساعة بلا عذر فسد و يأكل و يشرب و ينام و يبيع و يشترى فيه بلا
احضار المبيع لا غيره و لا يصمت و لا يتكلم الّا بخير ٭ و يبطله الوطى
و لو ليلاً او ناسيا و وطيه فى غير فرج او قبلة او لمس ان انزل و الّا
فلا و ان حرم ٭ والمرأة تعتكف فى بيتها ٭ من نذر اعتكاف ايام لزمه
بلياليها ولاء و ان لم يشترط و فى يومين بليلتيهما و صحّ نية النهار خاصّة ۞

مطلب الاعتكاف

١ فالصوم شرط فى الاعتكاف عندنا وعند مالك وقال الشافعى واحمد ليس بشرط لما فى الصحيحين عن ابن عمر عن عمر انه قال يا رسول الله انى نذرت ان اعتكف فى المسجد الحرام ليلة وقال صلعم اوف بنذرك ولنا ما روى ابو داود من حديث عايشة انها قالت مضت السنة على المعتكف ان لا يعود مريضا ولا يشهد جنازة ولا يمس امرأة ولا يباشرها ولا يخرج لحاجة الا لما لابد منه ولا اعتكاف الا بصوم ولا اعتكاف الا فى مسجد جامع وايضا لم يروانه عليه الصلوة والسلام اعتكف بلا صوم ٭ ومسجد الجماعة هو الذى له مؤذن وامام ويصلى فيه الصلوت الخمس او بعضها بجماعة وعن ابى حنيفة لا يصح الاعتكاف الا فى مسجد يصلى فيه الصلوت الخمس بجماعة وهو قول احمد وعن ابى يوسف ومحمد يصح الاعتكاف فى كل مسجد وهو قول مالك والشافعى لاطلاق قوله تعالى وانتم عاكفون فى المساجد ش ٭ وفى المضمرات الافضل فى المسجد الحرام ثم فى مسجد المدينة ثم مسجد بيت المقدس ثم المساجد التى كثر اهلها ج
٢ وان لم يقضه فعليه الايصاء ج

كتاب الحج

فُرِضَ على حُرٍّ مسلم مكلّف صحيح بصير له زادٌ وراحلةٌ فضلا عما لابد منه وعن نفقة عياله الى حين عوده مع أمْن الطريق[1] والزوجِ او المَحْرَم للمرأة ان كان بينها وبين مكة[2] مسيرة سفر[3] فى العمر مرّةً على الفور[4]. ولو احرم صبىٌّ فبلغ او عبدٌ فعُتق فمضى لم يُؤَدِّ فرضه ولو جدَّد الصبىّ احرامَه للفرض صحّ لا العبد. وفرضه الاحرامُ والوقوفُ بعرفة وطواف الزّيارة وواجبه وقوفُ جمْعٍ[5] والسّعى بين الصفا والمروة ورَمْىُ الجمار وطواف الصّدر للآفاقى[6] والحلْقُ وغيرها سنن وآداب وأشهره شوّالٌ وذو القعدة وعشر ذى الحجّة وكره احرامه له قبلها. والعمرة سنّة وهى طوافٌ وسعىٌ وجازت فى كل السنة

وكرهت

١ والبحر كخوف الطريق والانهار الاربعة ليست ببحار م قاضيخان
٢ مأخوذة من تمككت العظم اى خرجت مخه ولكون البلدة الحرام وسط الارض تسمى بها كما فى المفردات ج
٣ اى مسافة ثلاثة ايام ولياليها ج
٤ الفور لغة الغليان ثم استعير للسرعة ثم سمى به الساعة التى لا لبث فيها كما فى المغرب وقال ابن الاثير فور كل شيء اوله وشريعة تعجيل الفعل فى اول اوقات امكانه. والمراد من الفور ان يتعين اشهر الحج من العام الاول للاداء فيأثم عند الشيخين بالتاخير الى غيره بلا عذر الا اذا ادى ولو فى اخر عمره فانه رافع للاثم بلا خلاف ج
٥ اى الوقوف بجمع وهو كالمزدلفة اسم بقعة على سبعة اميال من مكة شرقيا وسمى به لانه اجتمع فيه ادم وحوا م ج. وسمى مزدلفة لان ادم ازدلف فيه من حوا اى دنا وقيل لان الواقفين فيه يزدلفون فيه الى الله تعالى اى يتقربون اليه ش
٦ وهو بالمد منسوب الى الافاق جمع افق. ج. وقيد بالافاقى لان المكى ومن فى حكمه ممن هو دون الميقات لا يجب عليه طواف الصدر بالاتفاق ش

وكرهت في يوم عرفة واربعة بعدها * وميقات المدني ذو الحليفة[1]

والعراقي ذات عرق والشامي جحفة[2] والنجدي[3] قرن[4] واليمني

يلملم[5] وحرم تاخير الاحرام عنها لمن قصد دخول مكة لا التقديم

وحل لاهل داخلها دخول مكة غير محرم وميقاته الحل ولمن

بمكة للحج الحرم وللعمرة الحل * ومن شاء احرامه توضأ والغسل

احب ولبس ازارا او رداء طاهرين وتطيب وصلى شفعا وقال المفرد

بالحج اللهم اني اريد الحج فيسره لي وتقبله مني ثم لبى ينوي بها الحج

وهي لبيك اللهم لبيك لا شريك لك لبيك ان الحمد والنعمة لك

والملك لا شريك لك ولا ينقص منها وان زاد جاز فصار محرما فيتقي

الرفث[6] والفسوق والجدال وقتل صيد البر والاشارة اليه والدلالة عليه

---

١ على المصغر مكان على اربعة اميال من المدينة وعلى مائة ميل من مكة فهو ابعد المواقيت ج

٢ من اسم الجبل وهذا الموضع على ستة واربعين ميلا من مكة من ج

٣ قرية خرابة على خمس مراحل او ستة سمي بذلك لان قوما نزلوا فيها فاجحفهم السيل اي استاصلهم ج

٤ بسكون الراء او فتحها جبل على مرحلتين من مكة مج وش

٥ وحكى يرمرم وهو مكان على مرحلتين من مكة ج

٦ الرفث ما يستقبح من ذكر الجماع ودواعيه وهو الاصح كما في المفردات وقيل بالفرج الجماع وباللسان المواعدة به وبالعين الغمز له كما في المفردات والفسوق لغة الخروج وشريعة الخروج عن حدود الشريعة وقيل التساب والتنابز بالالقاب ح

والتَّطيُّب وقلم الظُّفر وستر الوجه والرأس وغسل رأسه ولحيته
بالخطمي وقصّها وحلق رأسه وشعر بدنه ولبس مخيط وعمامة وخفّين
والمصبوغ بطيب الابعد زواله لا الاستحمام والاستظلال ببيت او
مَحمل وشدّ هميان في خصره واكثر التلبية متى صلّى او علا شرفا
او هبط واديا او لقي رَكبا او اسحر واذا دخل مكة بدأ بالمسجد
وحين رأى البيت كبّر وهلّل ودعا بما شاء ثم استقبل بالحجر وكبّر
وهلّل يرفع يديه كالصلوة واستلمه ان قدر غير مؤذ والا يمسّ شيئا
في يده وقبّله وان عجز استقبله وكبّر وهلّل وحمد الله تعالى وصلّى
على النبي عليه الصلوة والسلام وطاف طواف القدوم وسنّ للآفاقي
آخذا عن يمينه مما يلي الباب وراء الحطيم سبعة اشواط يرمل في

١ بفتح الميم الاول وكسر الثاني او بالعكس الهودج الكبير ج

٢ بالكسر ما يجعل فيه الدراهم والدنانير من همي المطر اي انصب ج

٣ اي حال كونه يرفع يديه كما يرفعهما للصلوة ثم يرسلهما كما في التحفة وذكر في شرح الطحاوي انه يجعل بطن كفيه نحو الحجر رافعا لهما حذاء منكبيه ج

٤ واستلام الحجر في اللغة لمسه بالقبلة او باليد مأخوذ من السلام بكسر السين وهو الحجر وقيل استلأم من اللأم اي الموافقة والانقياد من باب الاستفعال وعند الفقهاء وضع الكفين على الحجر وتقبيله او مسه وتقبيله * مفهوم شمني ووانقولي *

٥ اي يمين الطائف ولا ينبغي ان يجعل الضمير للحجر كما في التحفة وغيره فانه لو بدا منه الى الركن اليماني لم يجزئ وقال العامة بالجواز كما في المحيط لكنه مكروه وذكر في الرقيات انه لا يعتد به كما في الكشف ج

٦ موضع من الركن العراقي الى الشامي ميزاب له على ستة اذرع وشبر من البيت قريب من ربعه ج

الثلاث الأول مضطبعاً[١] وكلما مر بالحجر فعل ما ذكر واستلام الركن

اليمانى حسن وختم الطواف باستلام الحجر ثم صلى شفعاً تجب بعد كل

طواف عند المقام او غيره من المسجد ثم عاد واستلم الحجر وكبر

وهلل وخرج[٢] فصعد الصفا واستقبل البيت وكبر وهلل وصلى على

النبى عليه السلام ورفع يديه ودعا بما شاء ثم مشى نحو المروة ساعياً

بين الميلين الأخضرين فصعد فيها وفعل ما فعل على الصفا ثم سعى

الى الصفا فصار[٣] اثنين يفعل هكذا سبعاً[٤] ثم سكن بمكة محرماً وطاف نفلا

ما شاء وخطب الامام سابع ذى الحجة وعلم المناسك[٥] ثم التاسع

بعرفات[٦] ثم الحادى عشر بمنا[٧] ويخرج غداة التروية الى منا ومكث

بها الى فجر عرفة ثم منها الى عرفات وكلها موقف الا بطن عرنة[٨]

١ اى جاعلا وسط الرداء تحت ابط الايمن وملقيا طرفيه على كتفه الايسر من جهتى الظهر والصدر كما قال ابن الاثير ج

٢ على السكينة بعد ما شرب من ماء زمزم من اى باب شاء والاولى من باب بنى مخزوم كما فعل النبى ع كما فى العدة ج

٣ اى سعى الصفا مع سعى المروة ج

٤ ابتداءها بالصفا وختمها بالمروة * ش * اربع منها سعى الصفا وثلاث منها سعى المروة ج

٥ المناسك جمع المنسك بفتح السين وكسرها فى الاصل المعبد وقيل انه بمعنى المذبح وهو فى الشريعة امور الحج التى تؤدى من غداة التروية الى زوال عرفة وهى كيفية الخروج الى منا والمكث والصلوة فيها والخروج الى عرفات وغير ذلك مفهوم ج

٦ اى خطب خطبتين فيها كالجمعة م ش

٧ اى خطب خطبة واحدة بعد الصلوة الظهر لا يجلس فيها كخطبة اليوم السابع ش

٨ اى وجميع مواضع العرفات يصلح لاداء فرض الوقوف الا بطن عرنة لما روى من حديث ابن عباس ان رسول الله قال عرنة كلها موقف وادفعوا عن بطن عرنة والمزدلفة كلها موقف وادفعوا عن بطن محسر * وعرنة بضم العين المهملة وفتح الراء واد بحذاء عرفات مفهوم من ج و ش

فاذا زالت الشمس خطب الامام كالجمعة وجمع بين العصر والظهر باذان واقامتين وشرط الجماعة والاحرام فيهما فلا يجوز العصر لفاقد احدهما ثم ذهب الى الموقف بغسل سن ويكفى حضور ساعة من زوال العرفة الى فجر يوم النحر ولو نائما او مغمى عليه او اهل عنه رفيقه اوكان المحرم جهل انها عرفة واذا غربت الشمس اتى بمزدلفة وكلها موقف الا وادى محسر وصلى العشائين فى وقت العشاء باذان واقامة وان ادى المغرب اعاد مالم تطلع الفجر ثم صلى الفجر بغلس ثم وقف ودعا واذا اسفر اتى منا ورمى جمرة العقبة من بطن الوادى سبعا خذفا وكبر بكل وقطع التلبية باولها ثم ذبح ان شاء ثم حلق اوقصر وحلقه افضل وحل له الا النساء ثم طاف للزيارة يوما من

ايام

١ اى الجماعة والاحرام ج

٢ اى الامام مع الناس ج

٣ وهو موضع من عرفات بقرب جبل يقال له جبل الرحمة على اربعة فراسخ من مكة يسمى بالموقف الاعظم وموقف الامام ج

٤ اى جمع بين الصلوتين وذهب الى الموقف حال كونه مغتسلا فى وقت الجمع او الذهاب فيكون حالا من فاعل جمع او ذهب والاول فى خزانة المفتين والثانى فى الكافى ج

٥ اى احرم بالحج ج

٦ لما تقدم من حديث ابن عباس * ش * محسر بضم الميم وكسر السين المشددة موضع على يسار المزدلفة سمى به لانه لا يقف فيه بل يمشى منه سريعا فكانه اتعب نفسه والتحسير الاتعاب ج

٧ بفتحتين وهو ظلمة الليل المختلطة بضوء الصبح ج

٨ وهو بالخاء المعجمة الرمى برؤس الاصابع وكيفيته ان يضع الحصاة على ظهر ابهامه اليمنى ويستعين بالمسبحة ش

٩ اى مع كل حصاة ش

١٠ وروى الطحاوى والدارقطنى عن عايشة رضها انها قالت قال رسول الله اذا رميتم وذبحتم وحلقتم فقد حل لكم كل شيى الا النساء ش

ايام النحر سبعة بلا رمل وسعي ان كان سعى قبل واول وقته بعد
فجر يوم النحر وهو فيه افضل وحل له النساء فان أخر عنها كره
ويجب دم وبعد زوال ثاني النحر رمى الجمار الثلث يبدأ مما يلي
المسجد ثم ما يليه ثم العقبة سبعا سبعا وكبر بكل ووقف بعد كل من
الاولين ودعا ثم غدا كذلك ثم بعده كذلك ان مكث بمنى
وهو احب ويسقط بنفره قبل فجر الرابع واذا نفر الى مكة نزل
بالمحصب ثم طاف للصدر سبعة بلا رمل وسعي ثم شرب من ماء زمزم
وقبل العتبة ووضع وجهه وصدره على الملتزم وتشبث بالاستار
ودعا مجتهدا ويبكي متحسرا ويرجع قهقرى حتى يخرج من المسجد *
والمرأة لا تكشف رأسها بل وجهها ولو سدلت شيئا عليه مجافيا جاز

١ باجماع الامة لكن حلهن بالحلق السابق لا بالطواف * ويدل على ذلك انه من لم يحلق حتى طاف بالبيت لا يحل له شيء حتى يحلق من ش

٢ في الرمي بيان لما قبله ولذا لم يعطف عليه ج

٣ اي يسقط عنه رمي هذا اليوم بخروجه من منى مفهوم ج

٤ وهذا سنة على الاصح والمحصب بضم الميم وفتح الحاء والصاد المشددة المهملتين اسم واد وسيع بين مكة ومنى يقال له الابطح والبطحاء من ج

٥ وهو طواف الوداع ويسمى ايضا طواف الافاضة لانه يفاض لاجله من منى الى مكة ش

٦ وزمزم بئر في المسجد على بعد ثلاث وثلثين ذراعا من البيت عرض رأسها اربعة اذرع في اربعة وعمقها تسعة وتسعون ذراعا سمي به لكثرة مائها يقال ماء زمزم اي كثير ج

٧ بضم الميم وفتح الزاء ما بين الباب والحجر مسافة اربع اذرع ج

٨ اي رجوعا الى خلف ناظرا الى البيت ح

ولا تلبي جهراً ولا تسعى بين الميلين ولا تحلق بل تقصر وتلبس
المخيط ولا تقرب الحجر في الزحام وحيضها لا يمنع الطواف * وفائت
الحج طاف وسعى وتحلل وقضى من قابل[1] ۞ فصل القران
افضل مطلقا وهو ان يهل بحج وعمرة من ميقات معا ويقول اللهم انى
اريد العمرة والحج الى آخره[2] وطاف للعمرة سبعة اشواط يرمل
للثلث الاول ويسعى ثم يحج كما مر وذبح للقران بعد رمى يوم النحر
وان عجز صام ثلثة ايام آخرها عرفة وسبعة بعد حجه اين شاء[3] وان
فاتت الثلثة تعين الدم والتمتع افضل من الافراد وهو ان يحرم
بعمرة من الميقات في اشهر الحج ويطوف ويسعى ويحلق او يقصر
ويقطع التلبية في اول طوافه ثم يحرم للحج يوم التروية وقبله افضل

وحج

---

١ اى في عام مقبل وفيه اشعار بانه لا يقضى العمرة لانه قد اداها في عامه ذلك ح

مطلب القران

٢ اى فيسره لى وتقبلها منى ش

٣ اى بمكة او غيرها والاطلاق مشير الى انه لا يشترط التتابع في صوم الثلاثة والسبعة كما في النتف ح

وحج كالمفرد و ذبح و ان عجز صام كالقران وان احرم بسوق الهدى

وهو افضل لا يتحلل ثم يحرم بالحج كما مر والمكى يفرد فقط ❀

فصـــل ان طيب محرم عضوا او ادهن او لبس مخيطا او ستر

رأسه يوما او حلق ربع رأسه او عضوا او قص اظفار يد او رجل

او الكل فى مجلس او طاف للفرض محدثا او غيره جنبا او افاض قبل

الامام او ترك واجبا او اكثره او قدم نسكا على آخر او اخر طواف

الفرض عن ايام النحر او ترك اقله فعليه دم و بترك اكثره بقى

محرما حتى يطوف وان طافه جنبا فبدنة وان فعل اقل مما ذكر او طاف

غير الفرض محدثا او ترك القليل من الواجب او حلق رأس غيره

تصدق بنصف صاع من بر وان تطيب او حلق بعذر ذبح او تصدق

١ اى وقف بعرفات يوم عرفة ثم طاف راملا وسعى الا اذا طاف للتحية ح

٢ اى صام ثلاثة ايام اخرها عرفة وسبعة بعد حجة الخ ح

٣ اى لا يخرج عن احرام العمرة بالحلق للعمرة بل للحلق للحج فى يوم النحر ح

مطلـــب الجنايات

٤ لان نقص الجنابة فى طواف غير الفرض كنقص الحدث فى طواف الفرض فان قيل سويتم بين الواجب والفرض والنفل حيث اوجبتم فى طواف القدوم مثل ما اوجبتم فى طواف الصدر اجيب بان النفل يجب بالشروع فيساوى الواجب من هذه الجهة ش

٥ اى او دفع ورجع من عرفات بحيث خرج عن حدودها قبل غروب الشمس وافاضة الامام فان عاد الى عرفات قبلهما سقط الدم وان عاد بعد الغروب او قبله و بعد افاضة الامام لا يسقط كما فى الاختيار ح

٦ والبدنة فى اللغة الابل ولو ذكرا وفى الشريعة الابل والبقرة عند ابى حنيفة واصحابه كما فى الكشاف ح

بثلثة اصوع طعام على ستة مساكين او صام ثلثة ايام[١] ، ووطيه قبل
وقوف عرفة افسد حجه ومضى[٢] وذبح وقضى ولم يفترقا[٣] وبعده تجب
بدنة وبعد الحلق شاة وان قتل محرم صيدا[٤] او دل عليه قاتله يجب
جزاؤه اى ماقومه عدلان فى مقتله او اقرب مكان منه فيشترى به هديا
يذبح بمكة او طعاما يتصدق به كالفطرة او صام عن طعام كل مسكين
يوما او مافضل عنه تصدق به او صام يوما وان نقصه تجب مانقص وان
اخرجه عن حيز الامتناع او كسر البيض فقيمته وكذا ان ذبح الحلال
صيد الحرام او حلبه او قطع حشيشه او شجره الا مملوكا او منبتا او
جافا ولا يرعى الحشيش ولا يقطع الا الاذخر وبقتل قملة او جرادة
صدقة وان قلت ولا شئ بقتل غراب وحدأة وعقرب وحية وفارة

وكلب

١ ولو غير متنا بعة والتطيب والحلق بطريق المثال فان جميع محظورات الاحرام اذا كان بعذر ففيه الخيارات الثلاثة كما فى المحيط ، ج ، او صام ثلاثة ايام اى فى موضع شاة لقوله تعالى فمن كان منكم مريضا او به اذى من راسه ففدية من صيام او صدقة او نسك فى صحيح البخارى عن عبد الرحمن بن ابى ليلى عن كعب بن عجرة ان رسول الله قال له لعلك اذاك هوامك قال نعم يارسول الله فقال صلى الله تعالى عليه وسلم احلق راسك وصم ثلاثة ايام او اطعم ستة مساكين او نسك بشاة ش

٢ اى وجب عليه اتمام الحج الفاسد كالصحيح فيما يفعل ويجتنب ج

٣ اى لم يجب افتراق الرجل والمراة وقت القضاء ج

٤ والمراد صيد البر فان صيد البحر مباح له كما مر ج

٥ اى ماكان اقل من قيمة هدى او طعام مسكين ولم يبلغه فالضمير لاحدهما لا للطعام كما اظن ج

وكلب عقور وبعوض وبرغوث وقراد وسلحفاة وسبع صائل وله
ذبح الحيوان الاهلى واكل ما صاده حلال وذبحه بلا دلالة محرم وامره
ومن دخل الحرام بصيد ارسله ورد بيعه ان بقى والا جزى كبيع المحرم
صيدا لا صيدا معه اذا احرم ومن ارسل صيدا فى يد محرم ان اخذه
حلالا ضمن وان قتل محرم صيد محرم فكل يجزى ورجع اخذه على
قاتله * وما به دم على المفرد فعلى القارن دمان الا بجواز الوقت
غير محرم ويثنى جزاء صيد قتله محرمان واتحد لو قتل صيد الحرم
حلالان * باع المحرم صيدا او شراه بطل ولو ذبحه حرم ولو اكل منه
غرم قيمة ما اكل لا محرم لم يذبحه * ولدت ظبية اخرجت من الحرم
وماتا غرمهما وان ادى جزاءها ثم ولدت لم يجزه ❀ فصل

١ وفى الكلام اظهار فى مقام الاضمار اشارة الى انه لا يحل للمحرم اكل ما دل عليه محرم اخر كما فى المحيط ح

٢ لان الاخذ متعرض للصيد باخذه والقاتل متعرض له بقتله ش

مطلب الاحصار

ان أُحصِر المُحرِم بعدوٍّ اومرض بعثَ المُفرِد دمًا والقارن دمين

وعيّن يومًا يذبح فيه ولو قبل يوم النحر وفي حلّ لا وبذبحه يحلّ

وعليه ان حلّ من حجّ حجّ وعمرة ومن عمرة عمرة وقران حجّ وعمرتان

واذا زال احصاره وامكنه ادراك الهدى والحج توجّه والّا له ان يحلّ

ومنعه عن ركني الحجّ بمكة احصار وعن احدهما لا ومن عجز فاحجّ صحّ

ويقع عنه ان دام عجزه الى موته ونوى عنه ودم الاحصار على الآمر

والقران والجناية على الحاجّ وضمن النفقة ان جامع قبل وقوفه وان

مات في الطريق يحجّ عن منزل آمره بثلث مابقي لامن حيث مات.

ولا يجوز للهدى الّا جاز التضحية واكل من هدى تطوّع ومتعة وقران

فقط وخصّا بيوم النحر لاغيرهما والكل بالحرم وتصدّق بجلّه وخطامه

ولا

١ اى منع عن الحج اوالعمرة بعد الاحرام مفهوم ج

٢ المحصر عن الاحرام ج

٣ اى بعد بعث الهدى ج

٤ اى الوقوف بعرفات وطواف الزيارة ج

٥ اى الآمر على الصحيح كما فى الكافى وهو ظاهر المذهب كما فى الهداية . ج . وعن محمد ان الحج يقع عن الحاج وللآمر ثواب النفقة لان الحج عبادة بدنية والمال شرط لوجوبها فلا يجزؤ فيها النيابة كالصوم والصلوة ش

٦ وان نوى المامور عن الآمر فان نوى عن نفسه اوعن رجلين امرين وقع عنه وضمن النفقة ولو نوى عن احدهما مبهما ثم عينه جاز وعن ابى يوسف انه وقع عنه وضمن كما اذا امر احد بالحج واخر بالعمرة فقرن بينهما الا اذا اذنا بالحج كما فى التمرتاشى من ج

٧ اى من المال فى يد الوارث والمامور وهذا عنده واما عند ابى يوسف فيحج بما بقى من الثلث الاول سواء كان فى يد الورثة او المامور وعند محمد يحج بما بقى فى يد المامور فان لم يبق فى يده شيء بطلت الوصية عنده واما عند ابى يوسف ان بقى شيء من الثلث والا بطلت مفهوم ج

ولا يعطى اجر جزار منه ولا يركب الا ضرورة ولا يحلب وما عطب او تعيب بفاحش ففى الواجب ابدله والمعيب له وان شهدوا بالوقوف[١] قبل وقته قبلت لا بعده * نذر حجا ماشيا مشى[٢] حتى يطوف الفرض ❀

كتاب النكاح

ينعقد بايجاب وقبول لفظهما ماض كزوجت وتزوجت او امر وماض كزوجنى فقال زوجت[٣] وان لم يعلما معناه وقولهما داد وپذيرفت بلا ميم بعد دادى وپذيرفتى كبيع وشرا[٤] لا بقولهما عند الشهود ما زن وشوييم ويصح بلفظ نكاح وتزويج وما وضع لتمليك العين حالا وشرط سماع كل منهما[٥] لفظ الآخر وحضور حرين او حر وحرتين مكلفين مسلمين سامعين معا لفظهما[٦] وصح عند فاسقين ولا

١ اى وقت الوقوف كما اذا شهدوا فى اول يوم عرفة انهم وقفوا يوم التروية وذلك بان يتغيم السماء ليلة الثلاثين فيظن الحجاج انها من اول ذى الحجة وهى فى نفس الامر من اخر ذى القعدة ح

٢ مشى من بيته لانه هو المراد فى العرف وقيل من الميقات ش

٣ فقال الاب زوجت اياها بك وفيه رمز الى ما هو المستحب من تولى الولى العقد بنفسه كما فى النتف والى ان الامر ركن العقد كما فى المحيط والتحفة وغيرهما قيل انه غير صحيح لان الماضى هو الايجاب والقبول والامر توكيل الا انه مبنى على استعارة المعدوم للموجود كما فى الكرمانى ح

٤ قال لها خويشتن بفلان دادى فقالت داد او قالت للزوج پذيرفتى فقالت پذيرفت ينعقد النكاح والبيع وان لم يقل بالميم لان الجواب قد يذكر بالميم وبدونه * بزازية من نفسها

٥ اى من المتعاقدين ح

٦ اى لفظ العاقدين حتى انهما لو سمعا منفرقين (تتمه)

يظهر عند الدعوى وعند ابنيهما او احدهما ولا تقبل للغريب
كنكاح مسلم ذمية عند ذميين ولا تقبل على المسلم والوكيل شاهد
عند حضور الموكل كالولي عند حضور المولية بالغة * وحرم على
المرء اصله وفرعه وفرع اصله القريب وصلبية اصله البعيد وام
زوجته وبنتها موطوءة وزوجة اصله وفرعه وكل هذه رضاعا
وفرع مزنيته وممسوسته وماسته ومنظور الى فرجها الداخل
بشهوة واصلهن وما دون تسع سنين ليست بمشتهاة * ويحرم نكاح
امراة وعدتها نكاح امراة ايتهما فرضت ذكرا لم تحل له الاخرى ووطيها
ملكا وكذا او طوءها ملكا وطئها نكاحا وملكا لا نكاحها فان نكحها لا يطا
واحدة حتى يحرم الاخرى * وصح نكاح الكتابية ولو امة والامة مع

طول

(تتمه) بان يسمع احدهما في عقد والاخر في اخر والمجلس متحد لم يجز عند عامة العلماء وجاز عند بعضهم وعن ابي يوسف فيه روايتان ولو كان العقد ان في مجلسين لم يجز بالاتفاق كما في النظم وفيه اشارة الى انه لا يشترط فهم المعنى كما ذكره البقالي والظاهر خلافه وعن محمد لو امكنهما ان يعبرا ما سمعا جاز والا فلا والى انه لا يشترط معرفتهما للمراة ولا روية وجهها فلو سمع صوتها من بيت لم يكن فيه غيرها جاز النكاح والا فلا * والى انه يشترط حضورها لكن لو غابت جاز بذكر الاسم بلا معرفتها من ج

١ ولا يظهر النكاح على الحكام بشهادتهما حتى يحكم بالمهر وغيره ج

٢ واما عمة العمة فانه ينظر ان كانت العمة القربى عمة لاب وام اولاب فعمة العمة حرام وان كانت القربى عمة لام فعمة العمة لا يحرم واما خالة الخالة فان كانت الخالة القربى خالة لاب وام اولام فخالتها تحرم عليه وان كانت القربى خالة لاب فخالتها لا تحرم عليه كذا في المحيط والسرخسي * من فتاوى هنديه * (وكذا في شرح مجمع البحرين لابن الملك)

طول الحرة والمحرم والمحرمة وحبلى من زنا ولا نوطأ حتى تضع
ومن ضمت الى محرمة لا نكاح امته ومالكته وكافرة غير كتابية واخرى
فى عدة رابعة وللعبد فى عدة ثانية وامة على حرة او فى عدتها وحامل
ثبت نسب حملها ونكاح المتعة والموقت ❀ فصل نفذ نكاح
حرة مكلفة ولو من غير كفو بلا ولى وله الاعتراض ههنا وروى
بطلانه بلا كفو ولا يجبر ولى بالغة ولو بكرا وصمتها وضحكها
وبكاؤها بلا صوت اذن ومعه رد حين استيذانه او بلوغ الخبر بشرط
تسمية الزوج لا المهر ولو استاذن غير ولى اقرب فرضاها بالقول
كالثيب والزائل بكارتها بزنا او غير جماع كالبكر وقولها رددت
اولى من قوله سكتت وتقبل بينته على سكوتها ولا تحلف هى ان لم

١ اذا غاب الاقرب غيبة منقطعة والا فسكوتها رضا كما فى قاضيخان وقال الكرخى ان رضاها بالسكوت ح

مطلب الاولياء والاكفاء

٢ وهو فى الاصل ضم الشفقتين فيكون مثبتا فلابد دانه شهادة على النفى على انها مقبولة فيما اذا احاط به علم الشاهد ولو قال على اجازتها او رضائها او اذنها لم يرد شيئ الكل فى النهاية ح

يُقْم وللولى انكاحُ الصغير والصغيرة ولو ثيباً ثم ان زوجهما الاب

او الجد لزم وفى غيرهما فسخ الصغيران حين بلغا او علما بالنكاح

بعده وسكوت البكر رضى ههنا ولا يمتد خيارها الى آخر المجلس

وان جهلت به بخلاف المعتقة وخيار الغلام والثيب لا يبطل بلا رضاء

صريح او دلالته ولا بقيامهما عن المجلس وشرط القضاء لفسخ مَن

بلغ لا مَن عتقت ۰ والولى العصبة على ترتيبهم بشرط حرية وتكليف

واسلام فى ولد مسلم ثم الأم ثم ذو الرحم الاقرب فالاقرب ثم مولى

الموالات ثم قاض فى منشوره ذلك وللابعد ان يزوج بغيبة الاقرب

ما لم ينتظر الكفو الخاطب خبره وعند البعض مدة السفر ۰ وتعتبر

الكفاءة فى النكاح نسباً فقريش بعضهم كفو لبعض والعرب بعضهم

١ بعد كون ولاية الانكاح للولى (ج)

٢ او الجد بعده من غير كفو ولو بغبن فاحش لزم النكاح فلا يمكن رفعهما ولو بعد البلوغ (ج)

٣ بخلاف القنة والمدبرة والمكاتبة وام الولد المنكوحة المعتقة قبل الدخول او بعده فانه يلزمها الرضاء بالقول او الفعل ويمتد خيارها وتعذر بالجهل سواء كان زوجها حرا او عبدا وفيه اشعار بان خيار العتق لم يثبت للغلام كما فى قاضيخان (ج)

٤ اى الرضاء كاعطاء المهر وقبوله والتمكين وطلب النفقة دون اكل طعامه وخدمتها له والخلوة بلا مس نفس

٥ عتقت فوقع الفرقة بينهما بمجرد قولها اخترت نفسها وفيه رمز الى انه لا يشترط علم الزوج باختيارها لنفسها ولا حضوره وقيل لا يصح بلا حضوره كما فى العمادى (ج)

كفوٌ لبعض وفى العجم اسلاماً فذو ابوين فى الاسلام كفوٌ لذى آباء
فيه لاذو اب لهما ولا مسلمٌ بنفسه له وحرّية وهى كالاسلام فيما ذكرنا
وديانةً فليس فاسق كفواً لبنت صالحٍ ومالاً فالعاجز عن المهر المعجّل
والنفقة غير كفو للفقيرة والقادرُ عليهما كفوٌ لغنيّة وحرفةً فحائكٌ
اوحجّامٌ او كنّاس او دبّاغٌ ليس بكفوٍ لعطّار ونحوه • وان نكحت
باقلّ من مهرها فللولىّ الاعتراض حتى يتمّ او يفرّق ووقف نكاحُ
الفضولىّ على الاجازة ويتولىّ طرفى النكاح واحدٌ غير فضولىّ ❀

فصـــــل اقل المهر عشرة دراهم فتجب ان سمّى دونها
وان سمى غيره فالمسمى عند موت احدهما او خلوة صحّت وهى
ان لا يوجد مانعُ وطئٍ حسّاً او شرعاً او طبعا كمرض يمنعه وصوم

١ ووقف نكاح الفضولى اى نكاح صدر طرفاه
بكلام واحد اوكلامين من واحد فضولى
سواء كان فضوليا من الجانبين اومن جانب
واصيلا او وليا اووكيلا من اخر فزوج
الفضولى غايبة بغايب او بنفسه او ابنه او
موكله مثل زوجت فلانة من فلان اوزاد عليه
فقال وقبلت منه وقس عليه الباقى وهذا
عنده واما عند الطرفين فلا ينعقد اذا كان
فضوليا من الجانبين اومن احدهما ووليا او
اصيلا اووكيلا من الاخر قيل الخلاف فيما
اذا تكلم بكلام واحد اما باثنين فينعقد
موقوفا بلا خلاف كما اذا كان النكاح من
الفضوليين كذا فى الاختيار والنهاية
والكرمانى وغيرها هذا الا ان هذا التعميم
ينافى ما يأتى من غير فضولى فيوفق بينهما
بان يحمل ما يأتى على مذهبهما وما نحن
فيه على مذهبه او يخص بما اذا عقد
الفضوليان وهو بضم العين شرعا من ليس
بوكيل كما قال المطرزى وفيه انه يصدق
على الولى والاصيل ولغة منسوب الى
الفضول بالضم فى الاصل جمع فضل هو
الزيادة غلب على ما لاخير فيه ويشتغل
بما لا يعنيه واذا لم يرد الى الواحد عند
النسبة ولا يبعد ان يفتح الفاء فيكون مبالغة
فاضل من الفضل ج

مطلـــــب اقل المهر

رمضان وصلوة فرض واحرام وحيض ونفاس بخلاف الجبّ والعُنّة
والخصاء ونصفه بطلاق قبلها وان لم يسمّ فالمتعة قبلها ومهر المثل
بعدها وصحّ النكاح بلا ذكر مهر ومع نفيه وبشيء غير مال متقوّم
ومجهول جنسه ويجب مهر المثل كمامرّ او صفته فالوسط او قيمته
وبخدمة الزّوج العبد تجب هي وبهذا او هذا فمهر المثل ان كان
بينهما والاخسّ لو دونه والاعزّ لو فوقه وان طلّق قبل وطي وخلوة
فنصف الاخس وان نكح بالف على ان لا يُخرجها او بالف ان اقام
وبالفين ان اخرج فان وفى واقام فالالف والّا فمهر مثل لا يُزاد على
الفين ولا ينقص عن الف وان نكح بهذين العبدين واحدهما حرّ
فلها العبد فقط ان ساوى عشرة وان شرط البكارة ووُجدت ثيّبا

لزم

١ والمتعة درع وخمار وملحفة بالفارسى چادر ولا ينقص المتعة من خمسة دراهم ولا تزاد على نصف المهر ويعتبر حالها فى اليسار والاعسار ج

٢ وبخدمة الزوج العبد اى بان تزوج عبد امراة على خدمة سنة مثلا باذن مولاه يجب الخدمة هى كرفع اللبس وفيه اشارة الى ان بخدمة حر غير الزوج لا تجب الخدمة والصحيح ان قيمتها واجبة كما فى الكافى والى ان بخدمة الزوج الحر لا تجب الخدمة بل مهر المثل عند الشيخين وقيمة الخدمة عند محمد والى ان بخدمة العبد يجب الخدمة وذا بلا خلاف كما فى المحيط ج

٣ بلا زيادة شيء لها ج

لزم الكل وفى النكاح الفاسد ان لم يطأ لا يجب شيئ وان وطئ ثبت
النسب من وقت الوطى ومهر مثل لا يزاد على المسمى اى مهر مثلها
من قوم ابيها سنا وجمالا ومالا وعقلا ودينا وبلدا وعصرا وبكارة
وثيابة فان لم يوجد منهم فمن الاجانب لا الام وقومها ان لم تكن
من قوم ابيها وصح[1] ضمان وليها مهرها ولو صغيرة[2] والمعجل والموجل
ان بينا ذلك والا فالمتعارف وقبل اخذ المعجل لها منعه من الوطى
والسفر بها ولو بعد وطى برضاها بلا سقوط النفقة والسفر والخروج
للحاجة بلا اذنه وبعد اخذه ينقلها وقيل لا يسافر بها وبه يفتى ان
بعث اليها شيئا فقالت هو هدية وقال مهر فالقول له الا فيما هيئ
للاكل[3] ❁ فصــــل نكاح القن والمكاتب والمدبر والامة

١ وصح ضمان وليها بنفسه او رسوله مهرها فلها اخذه منه ومن الزوج ثم للولى ان يرجع عليه ان ضمن بامره الحقيقى او الحكمى ولو كانت صغيرة والولى مطالب بمهرها حينئذ ولو ثيبا واطلاقه مشعر بان ولاية المطالبة ثابتة لكل ولى مع انها ليست الا للاب او اب الاب او القاضى كما فى قاضيخان وغيره وللاب مطالبة مهر البالغة بكرا ما لم تنهه لا ثيبا كما فى الجواهر وغيره ج

٢ انما قال ولو صغيرة لانها لو كانت صغيرة فمطالب المهر ليس الا وليها فيوهم انه لا يجوز الضمان لانه باعتبار الضمان يكون مطالبا فيكون الشخص الواحد مطالبا ومطالبا لكن لا اعتبار لهذا الوهم لان حقوق العقد ههنا راجع الى الاصيل فالولى سفير ومعبر بخلاف البيع فانه اذا باع الاب مال الصغير لا يجوز ان يضمن الثمن لان الحقوق راجعة الى العاقد شرح وقايه

٣ مما يفسد ولا يبقى كاللحم والثريد فان القول لها فى ذلك استحسانا وفيه اشارة الى ان فيما يبقى كالطعام والدقيق واللوز والعسل القول له كما فى النهاية لكن فى المحيط المختار عند الفقيه انه ان كان مما يجب على الزوج كالخمار والدرع ومتاع البيت فهدية والا فالقول له كالخف والملاءة ج

مطلب ــــــ نكاح القن

وامّ الولد بلا اذن السيد موقوفٌ ان اجاز نفذ وان ردّ بطل واذا
اذن بيع القنّ للمهر وبسعى الاخيران والاذن بالنكاح يعمّ جايزه
وفاسده ومن زوّج امته لايجب التبوئة ولا نفقة الّا بها ويطاء الزوج
ان ظفر وله انكاح عبده وامته كرها وخيرت امةٌ ومكاتبةٌ عتقت
تحت حرّ او عبد وان نكحت بلا اذن فعتقت نفذ بلا خيارها وماسمّى
للسيد لو وطئت فعتقت وان عتقت اوّلا ثم وطئت فلها وزوج
الامة يعزل باذن سيدها والحرة باذنها وان وطى امة ابنه فولدت
فادّعاه ثبت نسبه وهى امّ ولده وجب قيمتها لا مهرها ولا قيمة
ولدها والجد كالاب بعد موته وان نكحها صح ولم تصر امّ ولده
ويجب مهرها لا قيمتها والولد حرٌّ بقرابته ۔ والطفل يتبع خير

الابوين

١ وهى ان يخلى بينها وبين زوجها بلا
استخدام يقال بوأله منزلا وبوأه منزلا
اذا هيأه له كما فى المغرب وفيه اشعار بانه
لو بوأ المولى لها بيتا وترك استخدامها
كان له ان يردها الى بيته ويستخدمها وكذا
لو شرط ذلك للزوج لان الاستخدام بحكم
الملك وهو باق كما فى المجتبى ج

٢ كرها بالضم اى كراهة وبلا رضاهما وهو
المراد من الاجبار الواقع فى عبارتهم كما فى
باب الشافعى من الحقايق لا الاكراه بما على
الايجاب والقبول كما قيل ج

الابوين دينا وعند عدمهما يتبع الدار والمجوسى شر من الكتابى
وان اسلم المتزوجان بلا شهود او فى عدة كافر معتقدين ذلك اقرا
عليه وفرق محرمان اسلما وفى اسلام زوج المجوسية او امراة الكافر
عرض الاسلام على الآخر فان اسلم فهى له والا فرق وهو طلاق ان
ابى ولا مهر ان ابت الا للموطوءة وفى دارهم تبين بمضى ثلث حيض
قبل اسلام الآخر وتبين بتباين الدارين لا السبى وارتداد كل منهما
فسخ عاجل ثم للموطوءة كل مهرها ولغيرها نصفه لو ارتد ولا شيء
لو ارتدت وبقى النكاح ان ارتدا معا واسلما معا وفسد ان اسلم احدهما
قبل الآخر وكل الزوجات فى القسم سواء الا المملوكة ولها نصف الحرة
ولا قسم فى السفر والقرعة اولى ويصح ترك القسم والرجوع ❀

١ معتقدين حال من ضمير المتزوجان ذلك التزوج بلا شهود او فى عدة كافر اقرا اى تركا عليه اى على ذلك النكاح ولم يجدد وقال زفر فرق بينهما فى الوجهين وقالا لا يقران فى الاخير والصحيح قول ابى حنيفة كما فى المضمرات واتفق المشايخ رحمهما الله تعالى على جواز نكاح المعتدة عن كافر الآن بعضهم قالوا ان العدة واجبة وهو الاصح كما فى الكرمانى وفيه اشارة الى انها لو كانت فى عدة مسلم فسد النكاح وذا بالاجماع جامع الرموز من نفسه

٢ وفرق بالاجماع كافران متزوجان محرمان كوثنى اخته اسلما معا او واحد منهما كما فرق متزوجان وقع بينهما ثلاث طلقات كما فى النتف وفيه رمز الى انها لا تبين بلا تفريق القاضى وفى المنية انها تبين والى انهما لو لم يسلما بلا ترافع الينا لم يفرق بينهما معتقدين ذلك ويجرى الارث بينهما ويقضى بالنفقة ولا يسقط احصانه حتى يحد قاذفه وهذا عنده خلافا لهما كما فى كل من الاربعة كما فى المحيط والى ان نكاح الكفار نكاح جائز فيما بينهم مثبت للنسب وذلك لان النكاح سنة آدم عليه السلام فهم على شريعته فى ذلك وقال صلى الله تعالى عليه وعلى اله وصحبه وسلم ولدت من النكاح لا من السفاح ح

كتاب الرضاع

يثبت بمصة في حولين ونصف فقط امومة المرضعة وابوة زوج لبنها منه للرضيع فيحرمان مع فروعهما عليه كالنسب وفروعه والزوجان عليهما وتحل اخت اخيه رضاعا كما في النسب • والاحتقان ولبن الرجل وما خلط بطعام لا يحرم وبغيره يعتبر الغلبة ويحرم الاسعاط ولبن البكر والميت وان ارضعت ضرتها رضيعة حرمتا ولا مهر للكبيرة ان لم توطا وللرضيعة نصفه ورجع به على المرضعة ان قصدت الفساد ❀

كتاب الطلاق

يقع من مكلف فقط ولو سكران او عبدا لا من سيده ونائم واحسنه طلقة فقط في طهر لا وطي فيه وحسنه وهو السني طلقة لغير المدخولة

ولو

١ يثبت بمصة اى بشرب اللبن الخارج من ثدى الادمية بسبب المص فهو فعل الرضيع او بالاملاج وهو فعل المرضعة او بغيرها كما يجيى جامع الرموز

٢ ويحرم فروعه اى اولاد الرضيع ذكورا او اناثا وكذا فروع الرضيعة والزوجان للرضيعين اى زوجة الرضيع وزوج الرضيعة عليهما اى المرضعة وزوجها فيحرم ابن الرضيع على المرضعة لانها جدته وكذا ابنته على زوجها لانه جدها وكذا زوجته على زوجها لانه زوجة فرعه وكذا زوج الرضيعة على المرضعة لانها ام زوجته واعلم ان التفريع المذكور وان علم من النكاح الا انه ذكره ههنا اهتماما لزيادة ضبطه ولهذا نظمه فقال • بيت • ازجانب شيرده همه خويش شوند • وزجانب شيرخواره زوجان وفروع • جامع الرموز من نفسه

٣ حرمتا على الزوج لكونهما بنتا واما جامع من نفسه

ولو فى حيض وللموطوئة تفريق الثلث فى اطهار لا وطى فيها فيمن
تحيض واشهر فى الصغيرة والآيسة والحامل ولو بعد الوطى وبدعيه
واحدة فى طهر وطئت فيه او حيض موطوءة وما فوقها بلا رجعة بينه
فى طهر ويرجع ان طلق فى الحيض فاذا طهرت طلقها ان شاء وطلاق
الحرة ثلثة والامة اثنان ولو زوجها خلافهما وصريحه ما استعمل
فيه دون غيره مثل انت طالق ومطلقة وطلقتك ويقع به رجعية ابدا
وان ذكر المصدر فثلث ان نواها والا فرجعية وصح اضافة الطلاق
الى كلها او ما يعبر به عن الكل كراسك او رقبتك او روحك او
وجهك او فرجك او الى جزء شايع كنصفك لا الى اليد والرجل
والبطن والظهر وبعض الطلقة طلقة واثنان فى اثنين اثنان ويصح

١ بينه اى بين ما فوقها من الاعداد جامع من نفسه

٢ وان ذكر المصدر بان قال انت الطلاق او انت طلاق خلافا للطحاوى فى هذه او انت طالق الطلاق او انت طالق طلاقا شمنى

٣ الى كلها نحو كلك او جميعك او جملتك طالق وبطل دعوى الاستغناء عنه بقوله انت طالق جامع من عينه

٤ كراسك فلو قال طلقت راسك واراد الراس فقط لم يبعد ان لا يقع كما فى الخلاصة وكذا اذا قال الراس منك واما لو قال هذا الراس وقع على الاصح كما فى قاضيخان جامع من نفسه

٥ واثنان مضروبين فى اثنين فى قولك انت طالق اثنين فى اثنين اثنان من الطلاق وان لم ينو الضرب فانه لغة الجعل وفى للظرفية والطلاق لا يصلح ان يكون ظرفا للنفسه فيلغو الثانى فوقع اثنان على ما اختاره العلماء الثلثة جامع

٦ ويصح نية مع او الواو فيقع ثلاث كما يقع واحدة فى واحدة فى اثنين او فى ثلث جامع

نية مع وابتداء الغاية يدخل لا انتهاءها وما بين كمن وانت طالق
فى مكة تنجيز وفى دخولك مكة تعليق ويقع عند الفجر فى انت طالق
غدا او فى غد ويصح نية العصر فى الثانى فقط ويقع الآن فى انت
طالق امس وان نكح بعده فلغو ويقع آخر العمر فى انت طالق ان
لم اطلقك وحالا فى متى لم اطلقك وسكت وفى اذا ينوى فان لم ينو
فكان عند ابى حنيفة رح واليوم للنهار مع فعل ممتد كامرك بيدك يوم
يقدم زيد وللوقت المطلق مع فعل لا يمتد كانت طالق يوم يقدم
زيد وفى انت طالق ثلثا لغير المدخولة يقعن وبالعطف تبين
بالاول كما لو علق وقدم الشرط ويقع الكل ان اخر وفى
انت طالق واحدة قبل واحدة او بعدها واحدة يقع واحدة وفى

١ ويدخلان عندهما لقولهم خذ وامن مالى من درهم الى عشرة ولا يدخلان عند زفر لقولهم بعت من هذا الحايط الى هذا الحايط جامع

٢ اى ايقاع للطلاق فى جميع البلاد فى الحال والتنجيز فى الاصل التعجيل من قولهم ناجز بناجز اى نقد ينقد كما فى الطلبة جامع

٣ فى الثانى اى فى الغد عنده ولا يصدق عندهما جامع

٤ ينوى من التنوية اى يفوض الى نيته وان نوى الاول يقع فى اخر العمر وان نوى الثانى يقع ح الا بلا خلاف جامع الرموز

الموطوءة اثنان وفى قبلها او بعد ومعها ومع اثنان وان اشار بالاصبع ١
يعتبر عدد المنشورة وان اشار بظهورها فالمضمومة ٢ وان وصف
الطلاق بالشدة او الطول او العرض اوشبهه بمايدل على هذه فثلث
ان نواها والا فباينة . وكنايته ٣ ما يحتمله وغيره فنحو اخرجى واذهبى
وقومى يحتمل ردا او نحو خلية برية بتة باين حرام يصلح سبا او نحو
اعتدى استبرئى رحمك انت واحدة انت حرة اختارى امرك
بيدك وسرحتك وفارقتك لا يحتملهما ٤ ففى الرضاء يتوقف الكل
على النية ٥ وفى الغضب الاولان وفى مذاكرة الطلاق الاول فقط
فان نوى الثلث يقعن والا فباينة وفى اعتدى واستبرئى رحمك
وانت واحدة رجعية ويقع ٦ باسناد البينونة والحرمة اليه لا الطلاق ❀

١ ان اشار الى عدد الطلاق بالاصبع ج

٢ لانه اذا اشير بالاصابع المنشورة فالعادة ان يكون بطن الكف فى جانب المخاطب واذا عقد بالاصابع يكون بطن الكف فى جانب العاقد شرح وقايه

٣ عطف على صريحه والكناية لغة مصدر كنى او كنا به عن كذا يكنى او يكنو اذا تكلم بشيء يستدل به على غيره او يراد به غيره وشريعة ما استتر فى نفسه معناه الحقيقى او المجازى فان الحقيقة المهجورة كناية كالمجاز غير الغالب الاستعمال ج

٤ وذكر فى الجواهر لو قال ترا بيله كردم اورها كردم اودست باز داشتم اوترا هشتم لم يعمل بلا نية ج

٥ فلا يقع شيء من البائن والرجعى بلا نية لاحتمال غير الطلاق والقول له فى ترك النية ج

٦ ويقع الطلاق باسناد البينونة والحرمة اليه اى الزوج كما يقع باسنادهما اليها بان قال انا منك باين وعليك حرام لكن بدون الصلة يقع بالاسناد عليها لا اليه حتى لو لم يقل عليك ومنك لم يقع وان نوى كما فى المحيط وغيره لا يقع باسناد الطلاق اليه وان نوى بان قال انا عليك طالق لان ازالة العقد لم يتصور فى حقه ج

مطلب تفويض الطلاق

فصـــل تفويض طلاقها اليها يتقيد بمجلس علمها[1] الا ان يقول كلما شئت ومتى شئت واذا شئت بخلاف ان شئت ولا يرجع عنه والى غيرها لا يتقيد و يرجع والمجلس انما يختلف بالقيام او الذهاب[2] او الشروع فى قول اوعمل لا يتعلق بماضى وفلكها كبيتها وسير دابتها كسيرها وفى اختارى بنية التفويض فقالت[3] اخترت لا يقع الا باينة وشرط ذكر النفس من احدهما او قوله اختارى اختيارة فتقول اخترت ولو كررها ثلثا[4] فاختارت احديها فثلث ولو قالت طلقت نفسى او اخترت نفسى بتطليقة فباينة ولو قال امرك بيدك بنية التفويض فطلقت نفسها فباينة وان نوى الثلث[5] يقعن وفى امرك بيدك فى تطليقة او اختارى تطليقة فاختارت فرجعية وفى امرك بيدك اليوم وغد يدخل

١ اى بمجلس علمت التفويض فيه بسماع
اوخبر وان امتد اكثر من يوم فلها ان تقول
فى ذلك المجلس لا غير طلقت نفسى ج

٢ اوالذهاب الى مجلس اخر يغايره عرفا فلو
مشت من جانب بيت الى جانب اخر منه لم
يختلف اوالشروع فى قول لا يتعلق بماضى
كما اذا امرت وكيلها او اجنبيا ببيع
اوشراء ج

٣ بتاء وبل مصدر معطوف على قوله المقدر
اى فقولها ج

٤ اى لو قال الزوج كلمة اختارى ثلث
مرات بلا حرف عطف ج

٥ وان نوى بقوله امرك بيدك الطلقات
الثلاث ح

الليل وان ردت فى اليوم لا يبقى بعده وان قال اليوم و بعد غد
يختلف الحكمان وفى طلقى نفسك ان نوى ثلثا يقعن والا فرجعية
وفى طلقى نفسك ثلاثا فطلقت واحدة تقع لا فى عكسه ولو امرت
بالباين او الرجعى فعكست يقع ما امر به والشرط فى انت طالق
ان شئت مشية منجزة او معلقة بما قد علم وجوده لا ما يعلم بعد
كما قالت شئت ان شئت فقال شئت وفى كلما شئت تطلق ثلثا متفرقة
لا بعد التحليل وفى كيف شئت تقع باينة او ثلث ان نوت ولم يخالفها
نيته والا فرجعية وفى ماشئت من ثلث مادونها ❀ فصل
شرط صحة التعليق الملك او الاضافة اليه والفاظه ان واذا واذا ما
ومتى ومتيما وكل وكلما وزوال الملك لا يبطله ففى غير كلما ان وجد

١ الواقع بينهما فلهما الخيار فى الليل حينئذ اذا الجمع بالعطف كالتثنية وفى اليومين استتبع الليل وان ردت الامر باليد فى اليوم لا يبقى الامر بعده اى بعد اليوم او الرد فى الغد لانه امر واحد وعنه انه يبقى فى اليد لانها لا تملك الرد والاول ظاهر الرواية كما فى الكافى وان قال امرك بيدك اليوم وبعد غد يختلف الحكمان اى دخول الليل قبل الرد وعدم بقاء الامر بعده فلا يدخل الليل قبل الرد وان رد يبقى الامر بعد غد ح

٢ لا يقع اصلا فى عكسه اى فى طلقى واحدة فطلقت ثلثا لان بينهما مغايرة ضدية وهذا عنده واما عندهما فواحدة للغو الزيادة ح

٣ المشية ميمك فتحى وشينك كسرى و يانك تشديدى ديلمك ارادت معناسنه يقال شئت الشيى اشاؤه من الباب الثالث وانقولى

مطلب صحة التعليق

٤ الانجاز همزه نك كسر يله وعده يه وفا ايتمك تقول انجز حر ما وعده يعنى رجل كامل وعده سنه مخالفت ايتمز وانقولى

الشرط مرة فى الملك ينحل الى جزاء وفى غير الملك لا الى جزاء[1]
وفى كلما ينحل بعد الثلث فلا يقع ان نكحها بعد زوج آخر الا اذا
دخلت فى التزوج وان اختلفا فى وجود الشرط فالقول له الا مع
حجتها وفى شرط لا يعلم الا منها نحو ان حضت فانت طالق وفلانه
صدقت فى حقها فقط[2] فيحكم بعد ثلثة ايام بالطلاق فى اولها وفى ان
حضت حيضة يقع اذا طهرت[3] وفى ان صمت يوما اذا غربت[4] بخلاف
ان صمت وان علق طلقة بولادة ذكر وطلقتين بانثى فولدتهما ولم
يدر الاول طلقت واحدة قضاء وثنتين تنزها[5] وانقضت العدة بالثانى
وان علق بشيئين يقع ان وجد الثانى فى الملك والتنجيز يبطل
التعليق فلو علق ثم نجز الثلث ثم عادت اليه بعد التحليل ثم وجد

الشرط

١ لا ينتهى الى جزاء ولم تطلق المراة ففى
هذه الصورة لو طلقت ثم دخلت بعد العدة
بلا تزوج لم تطلق لانحلال اليمين فى غير
الملك وفيه اشارة الى حيلة مشهورة لمن علق
بالثلث ثم ندم واراد ان لا يقعن وقد اشرنا
الى ما هو اسهل من انه لو وجد الشرط فى
عدة البائن انحل بلا جزاء به صرح فى
قاضيخان وغيره ح

٢ فلم يصدق فى حق فلانة فلم تطلق اصلا
وهذا اذا كذبها الزوج فان صدقها تطلق
فلانة ايضا ح

٣ طهرت من الحيض لان الحيضة فى
العرف لم تكن الا الكاملة ح

٤ لان اليوم اذا قرن بفعل يمتد يراد به
بياض النهار بخلاف ما اذا صمت لانه لم
يقدر بمعيار وقد وجد الصوم بركنه وشرطه
هداية

٥ تنزها اى ديانة يعنى فيما بينه وبين الله
تعالى كما ذكر المصنف وغيره وفيه اشارة
الى ان الثلثة عندهم بمعنى كالقضاء والحكم
والشرع والى انه كالقضاء منصوب على
الظرف اى فى قضاء ونظر القاضى وتصديقه
وفى تنزهه ونظر المفتى وتصديقه كما فى
علاقة المجاز من الكشف وغيره ح

الشرط لا يقع[١] وان وصل[٢] انشاء الله بكلامه بطل ❁ فصــــل

من غالب حاله الهلاك كمريض عجز عن اقامة مصالحه خارج البيت

ومن بارز او قدم ليقتل لقصاص او رجم مريض مرض الموت فلو

ابان زوجته بغير رضاها[٣] ومات ولو بغير ذلك السبب وهي في

العدة ترث ومن هو في صف القتال او حم او حبس لقتل[٤] صحيح[٥] ولو

تصادقا في مرضه على طلاقها ومضى عدتها او ابانها بامرها ثم اقر لها

بدين او اوصى لها فلها الاقل منه ومن الارث[٦] وان علق بينونتها

بشرط ووجد في مرضه ترث ان علق بفعله او بفعلها ولا بد لها منه

او بغيرهما وقد علق في المرض ❁ فصــــل تصح الرجعة[٧]

في العدة وان ابت اذا لم تبن خفيفة او غليظة بنحو راجعتك وبوطيها[٨]

١ الطلاق وفيه اشعار بانه لو نجزما دون الثلث في هذه الصورة وقع الطلاق كما سيجي في الرجعة ج

٢ وصل وصلا متعارفا فلا يضر لو سكت قدر مايتنفس او عطس او تجشا او كان بلسانه ثقل فطال تردده ج

مطلــــب طلاق المريض

٣ بغير رضاها احتراز عن نحو الخلع وكل فرقة وقعت من قبلها كاختيار امراة العنين نفسها ج

٤ صحيح شرعا حتى لو طلقها في هذه الاحوال ومات او قتل لم ترث منه ج

٥ بان قال المريض لها طلقتك ثلثا في صحتي وانقضت عدتك وصدقته الزوجة ج

٦ اي ان كان المقر به او الموصى به اقل من الارث فلها ذلك وان كان الارث اقل فلها الارث شرح وقايه

مطلــــب الرجعة في العدة

٧ الرجعة بالكسر والفتح افصح لغة الاعادة وشرعا اعادة الزوج الزوجة الى الحالة التي كانت عليها ج

٨ وبوطيها لا بعد التزوج في العدة كما يتبادر لان تزوجها لغو والوطي بناء عليه كما في المنية وفيه احتراز عن الخلوة فانه ليس برجعة ج

ومسها بشهوة ونظره الى فرجها بشهوة وندب اشهاده على الرجعة
واعلامها بها وان لا يدخل عليها حتى يؤذنها ان لم يقصد رجعتها
ومعتدة الرجعي تتزين وله وطيها ولا يسافر بها حتى يشهد على
رجعتها او صدقت في مضي عدتها ان امكن[1] وبقائها وتكذيبهما اخباره
بالرجعة في العدة ولا تحل حرة بعد ثلث ولا امة بعد اثنين حتى
يطأها بالغ او مراهق بنكاح صحيح وتمضي عدة طلاقه او موته
والنكاح بشرط التحليل يكره ويحل وان قالت حللت والمدة تحتمل
وغلب على ظنه صدقها حل نكاحها والزوج الثاني يهدم مادون
الثلث خلافا لمحمد ❁ فصل الايلاء[2] حلف يمنع وطى
الزوجة اربعة اشهر حرة وشهرين امة فان قربها في المدة حنث

ويجب

١ ان امكن تصديقها بان كان مابين الحيض الاول والاخبار ما يحتمل مضي العدة من المدة وهي لغير الحايض حرة ثلثة اشهر وامة نصفها وللحايض حرة شهران وامة اربعون يوما عنده وتسعة وثلثون واحد وعشرون عندهما لانه يعتبر الحيض عنده خمسة او عشرة والطلاق اخر الطهر او اوله على اختلاف اهل التخريج والحيض عندهما ثلثة والطهر عندهم خمسة عشر وزاد شيخ الاسلام ثلاث ساعات للاغتسال كما في الحقايق ومبسوطه في جامع المضمرات ح

مطلب الايلاء

٢ الايلاء لغة مصدر اليت على كذا اذا حلفت عليه فابدلت الهمزة ياء والياء الفائم همزة والاسم منه الية وتعديته بمن في القسم على قربان المراة لتضمين معنى البعد ح

وتجب الكفّارة فى الحلف بالله وفى غيره الجزاء ويسقط الايلاء والّا

بانت بواحدة وسقط الحلف الموقّت لا المؤبّد فتبين بأخريين

ان مضت مدّة اخرى بعد نكاح ثان بلافيئ ثم اخرى كذلك

بعد ثالث وبقى الحلف بعد ثلث لا الايلاء فان قربها كفّر ولا تبين

بالايلاء ولو عجز عن الفيئ بالوطى لمرض احدهما او غيره ففيئه

ان يقول فئت اليها فان قدر قبل المدّة ففيئه بالوطى وفى انت

علىّ حرام ان نوى الظّهار او الثّلث او الكذب فما نوى وان نوى

التّحريم فايلاء وان نوى الطّلاق اولم ينوشيا فبه وكذا فى

كلّ حلّ علىّ حرام فباينة ❁ فصــــل لا بأس بالخلع عند

الحاجة بما صحّ مهرًا وهو طلاق باين ويجب عليها بدله وكره اخذه

١ وسقط الحلف الموقت اى المصرح بمدة او مدتين من التوقيت وهو تعيين الوقت فلو قال والله لااقربها اربعة اشهر او ثمانية اشهر ففى الاولى اذا مضت اربعة اشهر ولم يقربها بانت منه بواحدة وسقط الايلاء وفى الثانية اذا بانت ثم تزوجها ثانيا ثم مضت اربعة اشهر اخرى بانت بواحدة اخرى وسقط الايلاء ج

٢ باخريين اى بطلقتين اخريين غير الاولى فتعسف من فسر بطلقة اخرى مع طلقة اولى وقال بالتغليب ج

٣ لانه استكمل ما يملك فى هذا العقد من الثلث ج

٤ فما نوى اى فهو كذب وذا ديانة واما قضاء فايلاء كما فى المضمرات ج

مطلب الخلع

ان نشزت والفضل ان نشز هو وان طلق بمال او على مال وقع باين ان قبلت وبخمر او خنزير لايجب شيء ووقع باين في الخلع ورجعي في الطلاق وان طلبت ثلثا بالف فطلقها واحدة فباينة بثلث الالف وفي على الف رجعية بلا شيء عند ابيحنيفة ره والخلع معاوضة في حقها يصح رجوعها وشرط الخيار لها ويقتصر على المجلس ويمين في حقه حتى انعكس الاحكام والعبد بمنزلتها ويسقط الخلع والمباراة حقوق النكاح عنهما وان خلع صبيته بمالها لغا الا في وقوع الطلاق وكذا ان قبلت وعلى انه ضامن فعليه المال ❁ فصل الظهار تشبيه مايضاف اليه الطلاق من الزوجة بمايحرم اليه النظر من عضو محرمه وهو يحرم وطيها ودواعيه حتى يكفر وفي انت على

١ بخمر او على خمر كما في الكافي والاختيار والفصوليين ولم يذكره اعتمادا على ماسبق فلم يختص الحكم بالباء كما ظن او خنزير او دم او ميتة او غيرها مما لاقيمة له اصلا ج

٢ ورجعي في صورة الطلاق فانه ان لم يجب البدل فان خرج مخرج الكناية فباين ومخرج الافصاح فرجعي ج

٣ حتى انعكس الاحكام المذكورة فلا يصح رجوعه قبل قبولها ولا يصح خياره لنفسه اجماعا ولا يقتصر على المجلس فلا يبطل بقيامه عن المجلس قبل القبول لكن يبطل بقيامها ولا يتوقف على حضورها بل يجوز اذا كانت غايبة فاذا خلعها فلها خيار القبول في المجلس ويصح منه التعليق بالشرط نحو ان جئتني بالف فانت طالق ويصح الاضافة الى الوقت نحو اذا جاء غد فقد خالعتك على كذا والعبد والامة في العتق بمنزلتها اي المراة في الخلع فالمولى بمنزلته حتى اذا قال العبد للمولى اشتريت نفسي منك بكذا كان له الرجوع قبل قبول المولى واذا قال المولى له بعت نفسك بكذا ليس له الرجوع وقس عليه شرط الخيار والاقتصار على المجلس ج

مطلب الظهار

كامى صح نية الكرامة والظهار والطلاق فان لم ينو لغا وفى انت على
حرام كامى ما نوى من ظهار اوطلاق وان لم ينو فايلاء عند
ابى يوسف ره وظهار عند محمد ره وفى انتن على كظهر امى لنسائه
تجب لكل كفارة[1] وهى تجب بالعود اى بالعزم على وطيها وهى عتق
رقبة الآفاية جنس المنفعة[2] كالاعمى والمقطوع يداه او ابهاماه
او يد ورجل من جانب والمدبر ومكاتبا ادى بعض بدله ونصف
عبد مشترك ثم باقيه بعد ضمانه ونصف عبده ثم باقيه بعد وطيها[3] وان
عجز عن العتق صام شهرين ولاء ليس فيهما رمضان والايام المنهية
وان افطر استانف وكذا ان وطئها ليلا عمدا او يوما مطلقا وان عجز اطعم
ستين مسكينا كالفطرة قدرا الفطرة اوقيمته وان غداهم وعشاهم واشبعهم

١ كما لو ظاهر من امرأته الواحدة مرارا فى مجالس او فى مجلس الا اذا عنى بغير الاولى الاولى فلزم كفارة واحدة كما فى المحيط ع

٢ اى البصر والسمع والنطق والبطش والسعى والعقل ونحوها ع

٣ لانه لم يعتق الكل قبل المسيس وهذا عنده واما عندهما فيجوز لانه عتق الكل والكلام مشير الى انه لو لم يجامع بين الاعتاقين يجوز وكذا بالاجماع كما فى الاختيار ع

او اعطى من برٍّ و منوى تمر او شعير او واحدا شهرين جاز وفى
يوم قدر الشهرين لا ❀ فصل من قذف بالزنا زوجته
العفيفة وكل صالح شاهدا اونفى ولدها وطالبت به لاعن فيقول
اربعا اشهد بالله انى صادق فيما رميتها به من الزناء اونفى الولد
وفى الخامسة لعنة الله عليه ان كان كاذبا فيما رميتها به ثم تقول اربعا
اشهد بالله انه كاذب فيما رمانى به وفى الخامسة غضب الله عليها ان كان
صادقا فيما رمانى به ثم يفرق القاضى بينهما فتبين بطلقة وينفى نسب
الولد عنه وان ابى عن اللعان حبس حتى يلاعن او يكذب نفسه
فيحد وان ابت حبست حتى تلاعن او تصدقه وان كان عبدا او
كافرا او محدودا فى قذف حد وان صلح شاهدا وهى امة او كافرة
او محدودة

مطلب اللعان

١ ولدها اى زوجته العفيفة وكل صالح شاهدا كما فى النتف ولم يذكره لان الاصل اشتراك المعطوفين فى القيود ج

٢ والزنى بالقصر يكتب بالياء والزنا بالمد لغة نجدية والاول حجازية وطى الذكر للانثى من الادمى بلا عقد وملك كوطى الاجنبية ولغة وشرعا المحرم لعينه ج من كتاب الحدود

٣ وانما خص الغضب فى جانبها لانها تتجاسر باللعن على نفسها كاذبة فاختير الغضب لتتقى ولا تقدم عليه وانما اثر الغيبة على الخطاب لانه ظاهر الرواية ولان الاشارة ابلغ اسباب التعريف وعن الشيخين انا نحتاج الى لفظ المخاطبة كما فى المضمرات ج

٤ وقال ابو يوسف رحمه الله هو تحريم مؤبد لقوله عليه السلم المتلاعنان لا يجتمعان ابدا نص على التابيد ولهما ان الاكذاب رجوع والشهادة لاحكم لها ولا يجتمعان ما كان متلاعنين ولم يبق التلاعن ولاحكمه بعد الاكذاب فيجتمعان
هداية

او محدودة فى قذف او صبية او مجنونة او زانية فلا حد ولا لعان
والمتلاعنان لا يجتمعان ابدا وان اكذب نفسه حد وحل له نكاحها
وكذا ان قذف غيرها فحد اوزنت فحدت ولا لعان بقذف الاخرس
ونفى الحمل وبزنيت وهذا الحمل منه تلاعنا ولم ينتف الحمل ومن
نفى الولد زمان التهنية او شراء آلة الولادة صح وبعده لا ولاعن
فيهما وان نفى اول توامين واقر بالاخر حد وفى عكسه لاعن
ويثبت نسبهما فيهما ❁ فصل ان اقر انه لم يصل اليها
اجله الحاكم سنة قمرية ورمضان وايام حيضها منها لا مدة مرض
احدهما فان لم يصل فيها فرق بينهما ان طلبته وتبين بطلقة ولها
كل المهر ان خلا بها وتجب العدة وان اختلفا وكانت ثيبا او بكرا

مطلب العنين

ا والا فرق بينهما اذا طلبت المراة ذلك هكذا
روى عن عمر وعلى وابن مسعود رضى الله عنهم
ولان الحق ثابت لها فى الوطى ويحتمل ان يكون
الامتناع لعلة معترضة ويحتمل لافة فلا بد من مدة معرفة
لذلك وقدرناها بالسنة لاشتمالها على الفصول الاربعة
فاذا مضت المدة ولم يصل اليها تبين ان العجز بافة
اصلية ففات الامساك بالمعروف فوجب التسريح
بالاحسان فاذا امتنع ناب القاضى منابه ففرق بينهما
ولا بد من طلبها لان التفريق حقها هداية

فنظرت النساء فقلن ثيب حلف[1] فان حلف بطل حقها وان نكل او قلن بكر أجل سنة قمرية ولو أجل ثم اختلفا فالتقسيم هنا كما مر وبطل حقها بحلفه حيث بطل ثمة كما لو اختارته وخيرت هنا حيث أجل ثمة[2] والخصي كالعنين فيه وفي المجبوب فرق حالا بطلبها ولا يتخير احدهما بعيب الآخر ❀

فصـــــل

العدة لحرة تحيض للطلاق والفسخ ثلث حيض كوامل كام ولد[3] مات مولاها او اعتقها او موطوءة بشبهة او نكاح فاسد في الموت والفرقة ولمن لا تحيض لصغر او كبر او بلغت بالسن ولم تحض ثلاثة اشهر وللموت اربعة اشهر وعشر ولامة تحيض حيضتان[4] ولمن لم تحض او مات عنها زوجها نصف ما للحرة وللحامل الحرة او الامة وان مات عنها صبي وضع حملها ولمن

١ حلف اما في المسئلة الاولى فلان المراة تدعي استحقاق الفرقة عليه وهو ينكرها ولانه متمسك بالاصل وهو السلامة فيكون القول قوله مع يمينه واما في الثانية فلان الثيابة وان ثبتت بقول النساء ليس من ضرورة ثبوتها وصول الرجل الى المراة لاحتمال زوال بكارتها بشيء اخر فيحلف ش

مطلـــــب العدة

٢ ثمة اي فيما اذا كان الاختلاف قبل التاجيل والحاصل انها ان كانت ثيبا فالقول قوله ابتداء او انتهاء مع يمينه فان نكل في الابتداء يوجل سنة وان نكل في الانتهاء تخير المراة وان كانت بكرا بقول النساء يوجل في الابتداء وتخير في الانتهاء ش

٣ اي كالعدة لام ولد تحيض ثلاث حيض كوامل فلا عدة على قنة او مدبرة مات مولاها ج

٤ لقوله عليه السلم طلاق الامة تطليقتان وعدتها حيضتان ولان الرق منصف والحيضة لا يتجزى فكملت فصار حيضتين

حبلت بعد موت الصبى عدةُ الموت ولا نسب فى وجهيه[1] ولامرأة ط

الفار للباين ابعدُ الأجلين وللرجعى ما للموت ولمن أعتقت فى ط

عدة رجعى كعدة حرة وفى عدة باين اوموت كامة ، وآيسة رأت الدم

بعد عدة الأشهر تستانف بالحيض كماتستانف بالشهور من حاضت

حيضة ثم آيست وعلى معتدة وطئت بشبهة عدة اخرى وتداخلتا

فاذا تمت الاولى انقضى بعض الثانية ، وعدة النكاح الفاسد عقيب

تفريقه[2] اوعزمه ترك الوطى وتنقضى العدة وان جهلت وان نكح

معتدته من باين وطلق قبل الوطى يجب عليه مهر تام وعدة مستقبلة[3]

ولا عدة على ذمية طلقها ذمى ولا حربية خرجت الينا مسلمة الا الحامل

وتحد[4] ط معتدة الباين والموت كبيرة مسلمة بترك الزينة ولبس ط

---

١ ولا يثبت نسب الولد فى الوجهين لان الصبى لا ماء له فلا يتصور منه العلوق والنكاح يقام مقامه فى موضع التصور هداية

٢ اى زمان يصلح لابتداءها بعد التفريق بالموت او القضاء اوغيرهما فلا يشكل بما اذا فرق فى الحيض او بعده بقرينة مامر من الحيض الكوامل ج

٣ مستقبلة بفتح الباء اى مبتداة كما فى المغرب فلا بعد ما مضى منها عندهما وبعد عند محمد ره فعليها اتمام العدة الاولى كما فى الكافى ج

٤ والحداد ان تترك الطيب والزينة والكحل والدهن المطيب وغير المطيب الامن عذر وفى الجامع الصغير الامن وجع والمعنى فيه وجهان احدهما ما ذكرنا من اظهار التاسف والثانى ان هذه الاشياء دواعى الرغبة فيها وهى ممنوعة عن النكاح فتجتنبها كيلا تصير ذريعة الى الوقوع فى المحرم هداية

الزعفر والمعصفر والدهن والحناء والطيب والكحل الا بعذر لا
معتدة عتق ونكاح فاسد • ولا تخطب معتدة الا تعريضا[1] ولا تخرج
معتدة الرجعي والباين من بيتها اصلا وتخرج معتدة الموت فى
الملوين وتبيت فى منزلها وتعتد فى منزلها وقت الفرقة والموت
الا ان تخرج اوخافت تلف مالها او الانهدام اولم تجد كراء البيت
ولا بد من سترة بينهما فى الباين وان ضاق المنزل عليهما فالاولى
خروجه وكذا مع فسقه وحسن ان يجعل بينهما قادرة على الحيلولة
ولو ابانها او مات عنها فى سفرهما فان كان بعدها عن مصرها او
مقصدها مسيرة سفر وعن الآخر اقل تتوجه اليه[2] والاخيرت معها ولى
اولا والعود احمد وان كانت فى مصر[3] تعتد ثمة ثم تخرج بمحرم ❀

[1] وهو كلام له وجهان من صدق وكذب اوظاهر وباطن كما فى المغرب والتحقيق ان التعريض هوان يقصد من اللفظ معناه حقيقة او مجازا اوكناية ومن السياق معناه معرضا به فالموضوع له والمعرض به كلاهما مقصودان لكن لم يستعمل اللفظ فى المعرض به كقول المحتاج للمحتاج الله جئتك لاسلم عليك فيقصد من اللفظ السلام ومن السياق طلب شيء • وحسبك بالتسليم منى التقاضيا • ج

[2] اى الى الاخر الاقل مصرا كان او مقصدا وفى النهاية ان كان بينها وبين مصرها اقل من ثلثة ايام رجعت الى مصرها وان كان البعد عن المقصد اقل من المسيرة ج

[3] اى موضع اقامة ولو قرية وبعدها عن كل من المصر والمقصد مسيرة سفر بقرينة قوله ثم تخرج بمحرم لان الخروج الى ما دون السفر يجوز بلا محرم ج

فصل

فصل الحضانة[1] للام بلا جبرها طلقت او لا ثم امها وان
علت ثم ام ابيه ثم اخته لاب وام ثم لام ثم لاب ثم خالته كذلك ثم
عمته كذلك بشرط حريتهن فلا حق لامة وام ولد والذمية كالمسلمة
حتى يعقل دينا او بنكاح غير محرم سقط حقها وبمحرم لا كام نكحت عمه
وجدة جده ويعود الحق بزوال نكاح سقط به ثم للعصبات على ترتيبهم
لكن لا تدفع صبية الى عصبة غير محرم كمولى العتاقة وابن العم ولا
فاسق ماجن ولا يخير طفل والام والجدة احق به حتى ياكل ويشرب
ويلبس ويستنجي وحده[2] وبالبنت حتى تحيض[3] وعن محمد رح حتى
تشتهى وهو المعتمد لفساد الزمان وغيرهما حتى تشتهى * ولا
تسافر مطلقة بولدها الا الى وطنها الذى نكحها فيه وهذا للام

مطلب الحضانة

١ الحضانة بالكسر لغة مصدر حضن الصبي اى رباه كما فى المقاييس وشرعا تربية الام او غيرها الصغير او الصغيرة قبل الفرقة او بعدها * ج * واذا وقعت الفرقة بين الزوجين فالام احق بالولد لما روى ان امراة قالت يا رسول الله ان ابني هذا كان بطني له وعاء وحجري له حواء وثديي له سقاء وزعم ابوه انه ينزعه مني فقال رسول الله صلعم انت احق به ما لم تتزوجي ولان الام اشفق واقدر على الحضانة فكان الدفع اليها انظر هدايه

٢ وحده حال او ظرف وقدره ابو بكر الرازي بتسع سنين والخصاف بسبع وعليه الفتوى كما فى الخزانة وغيره ج

٣ والام والجدة احق بالجارية حتى تحيض لان بعد الاستغناء تحتاج الى معرفة النساء والمراة على ذلك اقدر وبعد البلوغ تحتاج الى التحصين والحفظ والاب فيه اقوى واهدى وعند محمد رحمه الله انها تدفع الى الاب اذا بلغت حد الشهوة لتحقق الحاجة الى الصيانة هداية

فقط ❁ فصــــل اقل مدة الحمل ستة اشهر واكثرها سنتان فيثبت نسب ولد معتدة الرجعى وان جاءت به لاكثر من سنتين مالم تقر بمضى العدة فيثبت الرجعة ولاقل منهما لا ومبتوتة ولدته لاقل منهما لا لتمامهما الا بدعوة ويحمل على وطئها بشبهة فى العدة فاذا جحد ولادة زوجته تثبت بشهادة امرأة ❁ فصــــل تجب النفقة والكسوة والسكنى على الزوج ولو صغيرا لايقدر على الوطى للعرس مسلمة او كافرة كبيرة او صغيرة توطأ بقدر حالهما ففى الموسرين نفقة اليسار وفى المعسرين نفقة العسار وفى الموسر والمعسرة وعكسه بين الحالين ولو هى فى بيت ابيها او مرضت فى بيت الزوج لا لناشزة خرجت من بيته بغير حق ومحبوسة بدين

ومريضة

مطلب اقل مدة الحمل

١ من وقت الفرقة لاحتمال العلوق فى العدة بامتداد الطهر ج

٢ الا بدعوة بالكسر اى بان يدعى الزوج انه ولده فح يثبت نسبه كما فى الهداية والكافى لكن فى شرح الطحاوى ان الدعوة مشروطة فى الولادة لاكثر منهما وهل يحتاج الى تصديقها فيه روايتان ج

مطلب وجوب النفقة

٣ اى تصلح للوطى فى الجملة بلا منع نفسها عنه فتجب نفقة الرتقاء والقرناء او غيرهما مما يمنع الوطى ولا اعتبار لكونها مشتهاة على الصحيح ج

٤ اى نفقة الوسط دون نفقة الموسرين وفوق المعسرين لما تقرر فى الشرع والاطلاق مشير الى ان القدر المعين من النفقة غير لازم لاختلاف الطباع والرخص والغلاء فيقدر ما يكفيها بقول عدل عينا او قيمة وفى الاصل نفقة اليسار كل شهر ثمانية دراهم او تسعة والعسار اربعة او خمسة ولو كان احدهما معسرا فخبز البر و باجة او باجتان فيفرض كل شهر وقال السرخسى انه غير لازم وقيل فى المحترف كل يوم وفى التجار كل شهر وفى الدهقان كل سنة كما فى الزاهدى ج

ومريضة لم تُزَفّ ومغصوبة كرهًا وحاجّة لا معه ولو كانت معه فلها
نفقة الحضر لا السفر ولا الكراء وعليه موسرًا نفقة خادم واحد لها
فقط لا معسرًا فى الاصحّ ولا يفرّق بينهما بعجزه عنها وتؤمر
بالاستدانة عليه ومن فرضت لعساره[١] فايسر تمّم نفقة يسار ان طلبت
وتسقط فى مدة مضت الّا اذا سبق فرض قاض او رضيا بشيء فتجب
لما مضى ماداما حيّين فان مات احدهما او طلّقها قبل قبض سقط
المفروض الّا اذا استدانت بامر قاض ولا تستردّ معجّلة مدة مات
احدهما قبلها[٢] ونفقة عرس القنّ عليه[٣] ويباع فيها مرة بعد اخرى
وفى دين غيرها مرة[٤] وتجب سكناها فى بيت ليس فيه احد من اهله
ولو ولده من غيرها الّا برضاها وبيت مفرد من دار له غلق كفاها

١ اى لاجل اعساره او وقت اعساره ج

٢ قبلها اى قبل مضى ذلك المدة فلم يرجع الزوج عليها ولا على تركتها بنفقة ايام خالية من الزوجية وقال محمد ره تسترد نفقة ذلك الايام عينها ان بقيت وقيمتها ان اهلكت فان هلكت لا تسترد بلا خلاف وعنه تسترد نفقة شهر لا اكثر كما فى المحيط ج

٣ ونفقة عرس القن اى المأذون بالتزوج عليه اى القن والعرس اعم من الحرة والمكاتبة وام الولد والقنة الا ان فيما سوى الاولين يشترط التبوئة لوجوب النفقة كما يأتى ويدخل فى القن المدبر والمكاتب تغليبا الا انهما يؤديان النفقة من كسبهما كما فى المحيط ج

٤ مرة واحدة لانه لا يتجدد بمضى الزمان فاذا بيع فى المهر مرة وبقى شيء منه اخر الى العتق ج

وله[١] منع والديها وولدها من غيره من الدخول عليها لا من النظر[٢] اليها وكلامها متى شاؤا وقيل لا يمنع من الخروج الى الوالدين ولا من دخولهما عليها كل جمعة وفى محرم غيرهما كل سنة[٣] وهو الصحيح

ويفرض نفقة عرس الغائب وطفله وابويه فى مال له من جنس حقهم فقط عند مودع اومضارب او مديون ان اقر به وبالنكاح او علم القاضى بذلك ويحلفها انه لم يعطها النفقة ويكفلها لا باقامة بينة على النكاح ولا ان لم يخلف مالا فاقامت بينة ليفرض عليه ويامرها بالاستدانة ولا يقضى به[٤] وقال زفر يقضى بالنفقة لا بالنكاح وعمل القضاة اليوم على هذا للحاجة وللمطلقة الرجعى والباين والمفرقة بلا معصية كخيار العتق والبلوغ والتفريق لعدم الكفاءة النفقة

والسكنى

١ وله اى للزوج منع والديها وولدها وغيرهما من الاقارب حال كون ذلك الولد من غيره اى غير ذلك الزوج وليس بصفة والا يلزم حذف الموصول مع بعض الصلة ج

٢ ولا يمنعهم من النظر اليها وكلامها فى اى وقت اختاروا لما فيه من قطيعة الرحم وليس له فى ذلك ضرر وقيل لا يمنعهم من الدخول والكلام وانما يمنعهم من القرار لان الفتنة فى اللباث وتطويل الكلام هداية

٣ وكذا الامنع فى الدخول والخروج الى محرم غيرهما كالخالة والعمة كل سنة لا كل شهر على ما قال ابن مقاتل وبالاول يفتى كما فى قاضيخان ج

٤ ولا يقضى بنفقة فى مال الغائب الا لهؤلاء ووجه الفرق ان نفقة هؤلاء واجبة قبل قضاء القاضى ولهذا كان لهم ان ياخذوا وكان قضاء القاضى اعانة لهم اما غيرهم من المحارم فنفقتهم انما يجب بالقضاء لانه مجتهد فيه والقضاء على الغائب لا يجوز هداية

والسكنى لا لمعتدة الموت والمفرقة لمعصية كالردة وتقبيل ابن
الزوج وردة[١] معتدة الثلث تسقط لا تمكينها ابنه ونفقة الطفل فقيراً
على ابيه لا يشاركه احد كنفقة ابويه وعرسه وليس على امه ارضاعه
الا اذا تعينت[٢] ويستاجر الاب من ترضعه عندها ولو استاجرها
منكوحة او معتدة من رجعي لترضعه لم يجز وفى المبتوتة روايتان
ولارضاعه بعد العدة او لابنه من غيرها صح وهي[٣] احق من الاجنبية
الا اذا طلبت زيادة اجر ونفقة البنت بالغة والابن زمنا[٤] على الاب
خاصة وبه يفتى وعلى الموسر يسار الفطرة نفقة اصوله الفقراء
بالسوية على الابن والبنت ويعتبر فيها القرب والجزئية[٥] لا
الارث ففى من له بنت وابن ابن على البنت وفى ولد بنت واخ

١ وردة معتدة الثلاث او البابن مبتدا خبره تسقط النفقة وهذا اذا خرجت من بيت الزوج والا فلها النفقة كما فى الكرمانى لا يسقط تمكينها اى معتدة الثلاث وكذا البابن ابنه او اباه لانه لا اثر للتمكين ج

٢ الا اذا تعينت بان لم يكن له مال ولا اب موسر اولم توجد مرضعة اولم ياخذ ثدى الغير وغيرها فح تجبر على الارضاع وهو الصحيح كما فى الاختيار وهذا مروى عن الشيخين وظاهر الرواية انها لا تجبر كما فى المحيط ج

٣ وهى اى المعتدة عن طلاق باين على احدى الروايتين او الام بعد العدة ج

٤ زمنا بفتح الزاء وكسر الميم اى الذى طال مرضه زمانا كما فى المغرب او الذى لا يمشى على رجليه كما فى المهذب واليه اشار فى الطلبة ج

٥ والجزئية اى النفقة على القريب ان استويا فى الجزئية وعلى الجزء ان استويا فى القرب فمن الظن ان ذكر الجزئية مستدرك اذ الكلام فى نفقة الاصول ج

على ولدها ونفقة كل ذى رحم محرم صغير او بالغة فقيرة اوذكر زمن او اعمى على قدر الارث ويعتبر فيهما اهلية الارث لاحقيقته فنفقة من له خال وابن عم على الخال ولا نفقة مع الاختلاف دينا الا للزوجة والاصول والفروع ولا على الفقير الا لها وللفروع . لا لغنى الا لها وباع الاب عرض ابنه لا عقاره لنفقته ولا لدين له عليه سواها ولا الام تبيع ماله لنفقتها وضمن مودع الابن لو انفقها على ابويه بلا امر قاض لا الابوان لو انفقا ما له عندهما واذا قضى بنفقة غير العرس ومضت مدة سقطت الا ان باذن القاضى بالاستدانة ونفقة المملوك على سيده فان ابى كسب وانفق وان عجز عنه امر ببيعه

كتاب العتاق

يصح من

١ اى البنت مع استوائهما فى القرب وكون الاخ وارثا لان الولد الجزء ج

٢ قوله مع الاختلاف دينا هذا فيما بين المسلم والذمى واما بينه وبين الحربى فلا نفقة اصلا ولوكان مستأمنا لانا نهينا عن البر فى حق من يقاتلنا فى الدين . اخى چلبى . واستشكل بقوله تعالى وصاحبهما فى الدنيا معروفا فانه باطلاقه يوجب النفقة للوالدين وان كانا حربيين واجيب بان العمل باطلاقه يفضى الى التعارض المفضى الى الترك الممتنع فحمل ذلك على اهل الذمة وهذا على اهل الحرب عناية

٣ سقطت نفقة تلك المدة فلا تصير نفقة الاقارب دينا بقضاء القاضى وفى الخلاصة فيه روايتان وقيل هذا اذا كانت المدة اكثر من شهر وفى المحيط هى شهر وقيل لا خلاف انه لا تصير دينا وانما الخلاف فى الموضوع فى الفتاوى ان نفقة الصبى يصير دينا بخلاف سائر الاقارب وفى النظم ان بعد القضاء او الصلح يؤخذ نفقة ما مضى ج

٤ لما شارك الطلاق فى زوال الملك وهو (تتمه)

٢
حر مكلف بصريح لفظه بلا نية كانت حر او معتق او عتيق
او اعتقتك او محرر او حررتك او هذا مولاى او يا مولاى او راسك
حر ونحوه مما عبر به عن البدن وبكنايته ان نوى كلا ملك لى عليك
ولا سبيل ولا رق وخرجت من ملكى وخليت سبيلك ولامته قد
اطلقتك وبهذا ابنى للاصغر والاكبر لا بيا ابنى ويا اخى ولا
سلطان لى عليك ولفظ الطلاق وكنايته مع نية العتق وانت مثل
الحر بخلاف ما انت الا حر ومن ملك ذا رحم محرم او اعتق لوجه
الله او للشيطان او للصنم او مكرها او سكران او اضاف عتقه الى
٣
ملك او شرط ووجد عتق كعبد لحربى خرج الينا مسلما والحمل يتبع
امه فى الملك والرق والعتق وفروعه الا ان ولد الامة من

(تتمه) اقل وقوعا عقبه به وهو والعتاقة والعتق كلها بالفتح الخروج عن الرق والعتق بالكسر اسم منه وشريعة قوة حكمية يصير بها اهلا للقضاء والشهادة وغيرهما والمراد الاعتاق فانه الموافق بالفقه وقد جاء لغة كما ذكره المطرزى ج

١ اى بما استعمل فيه وضعا وشرعا من نحو العتق والحر وغيرهما سواء كانت فى جملة اسمية او فعلية ندائية او غيرها عن قصد او خطاء فعتق لو جرى على لسانه اعتقتك وعنه انه لا يعتق كما فى المحيط ج

٢ كانت حر اى ذو حر او ذات حر والتاء مفتوحة او مكسورة كلاهما بخطاب العبد او الامة فى حروف المعانى من الكشف ان الفقهاء لا يعتبرون الاعراب الا ترى انه لو قال لرجل زنيت بكسر التاء او لامراة بفتحها وجب حد القذف وفى المحيط لو قال لعبده انت حرة او لامته انت حر فقد عتق ج

٣ الى نفس ملك او سببه كقوله ان ملكتك او اشتريتك فانت حر ح

مولاها حرٌّ ❁ فصـــل ان اعتق بعض عبده صحّ وسعى
فيما بقي وهو كالمكاتب بلا ردّ الى الرق لو عجز وقالا عتق كلّه
ولو اعتق شريك حظّه اعتق الآخر او استسعى او ضمّن المعتق
موسرا قيمة حظه لا معسرا والولاء لهما ان اعتق او استسعى وللمعتق
ان ضمّنه ورجع به على العبد وقالا له ضمانه غنيا والسعاية فقيرا
فقط والولاء للمعتق ومن ملك ابنه مع آخر عتق حصته ولم يضمن
وقالا ضمن غنيا الا في الارث وان قال لعبديه احدكما حرٌّ فخرج
واحد ودخل ثالث فاعاده ومات بلا بيان عتق ممن ثبت ثلثة ارباعه
ومن كلّ من غيره نصفه وعند محمد ربع من دخل وان قال ذلك في
مرضه ولم يجز وارث جعل كل عبد سبعة وعتق ممن ثبت ثلثة

ومن

١ لو عجز ذلك المعتق البعض عن السعاية بخلاف المكاتب فانه يرد اليه بالعجز وينبغي ان المولى يعتق الباقي منه عند عجزه في الاختيار قال صلعم من اعتق شقصا من عبده فعليه عتق كله وهذا كله عند ابي حنيفة ره وهو الصحيح كما في المضمرات ج

مطلب عتق البعض

٢ وقالا له اي للآخر ضمانه اي تضمين المعتق حال كونه غنيا من غير رجوع على العبد والسعاية حال كونه فقيرا فقط ش

٣ ابنه او غيره من ذي رحم محرم منه بالشراء او الارث او الهبة او غيره حال كون المالك شريكا مع شخص اخر . ج . وصورته ان تموت امراة ولها عبد هو ابن زوجها ويرثها اخرها وزوجها ش

٤ الا في الارث فانه لم يضمن بلا خلاف لعدم الاختيار فيه كما اذا كان لرجلين عم وله جارية فزوجها احدهما فولدت ولدا ثم مات العم فورثاه فانه عتق الولد لانه ملك بالارث ج

٥ سبعة من السهام حتى يخرج منه سهام العتق والسعاية لان حق كل من الخارج والداخل في سهمين وحق الثابت في ثلثة فبلغت سهام العتق سبعة وسهام السعاية اربعة عشر ج

ومن كلّ من غيره سهمان وعند محمد رح كلّ ستّة وعتق ممن خرج
سهمان وممن ثبت ثلثة وممن دخل سهم وسعى كلٌّ في الباقي والوطى
والموت بيانٌ في طلاق مبهم كبيع وموت وتدبير واستيلاد وهبة
وصدقة مسلّمتين في عتق مبهم دون وطى فيه والشهادة بالعتق
المبهم باطلٌ لا الطلاق المبهم ❀ **فصل** ويعتق بان
دخلت فكل مملوك لي يومئذ حرٌّ من له حين دخل ملكه وقت الحلف
او بعده وبلا يومئذ من له وقت حلفه فقط لا الحمل بكلّ مملوك لي
ذكر حر ومن اعتق على مال او به فقبل عتق والمال دين عليه
والمعلّق عتقه بالاداء مأذون ان ادّى عتق لا مكاتب وفي انت حرّ
بعد موتي بالف ان قبل بعد موته واعتقه الوارث عتق والّا لا وان

١ فمن كان له امراتان وقال هذه او هذه او احديهما طالق ثلاثا ثم وطئ احديهما او ماتت تعين ان المطلقة غير الموطوءة او الحية .ج. اما الوطى فلان النكاح عقد وضع لحل الوطى والطلاق وضع لازالة ملك النكاح اى لازالة حل الوطى اما في الحال او بعد انقضاء العدة والوطى دليل على ان الموطوءة لم تكن مرادة بالطلاق واما الموت فلما عرف ان البيان انشاء من وجه فلا بد من محل شرح وقايه

٢ لان الاعتاق لم يوضع لازالة حل الوطى بل حل الوطى انما يزول بتبعية زوال الرق او زوال ملك الرقبة ولم يزل شيء منهما وهذا قول ابي ح ره واما عندهما فالوطى في العتق المبهم بيان ايضا لان الوطى لا يحل الا في الملك من شرح وقايه

مطلب الحلف بالطلاق

٣ في التجارة دون التكدي لانها المشروعة عند الاختيار .ج. قوله لا التكدي اى لا الاكتساب بالتكدي لانه امارة الخساس لانها هي المعتادة كذا في الزيلعي ومعنى التكدي بالفارسي كدايى كردن كذا قيل وذكر الحريري في درة الغواص ان من اغلاطهم مكدا من يكثر السوال وهو خطاء حيث ابدلوا جيمها كافا والصواب مجد (تتمه)

حر ن على خدمته سنة فقبل عتق و يخدمه سنة فان مات مولاه قبلها
يجب قيمته وعند محمد ره قيمة خدمته ❀ فصل من اعتق
بعد موته مطلقا او الى مدة غلب موته قبلها مدبر لا يباع ولا يرهن
ولا يوهب و يستخدم و يستاجر والمدبرة توطأ و تنكح و ان مات
سيده عتق من ثلث ماله و سعى فيما زاد وان استغرق دينه ففى كله

وان قال ان مت فى مرضى هذا اوفى هذه السنة صح بيعه وان وجد
الشرط عتق كالمدبر و امة ولدت من سيدها فادعى الولد او من
زوج فملكها ام ولده وحكمها كالمدبرة الا انها تعتق عند موته
من كل ماله ولم تسع لدينه ولا يثبت نسب ولد الامة الا بدعوة ثم
بلا دعوة لكن ينتفى بالنفى ❀ فصل فى الولاء من اعتق

باعتاق

(تتمه) لاشتقاقه من الاجتداء وكان فى الاصل المجتدى فادغمت التاء فى الدال ثم القيت حركة المدغم على ما قبله
عزمى افندى حاشيه درر

مطلب فى التدبير والاستيلاد

١ مدبر مجاز اى معتقه من التدبير وهو لغة التفكر فى عاقبة الامور وشريعة اعتاق المملوك بعد الموت بلا فصل وقيل عتقه بعده وقيل تعليق العتق بالموت فالمدبر هو المعتق بعد الموت ج

٢ الولاء هو لغة من الولى بمعنى القرب وشرعا قرابة حكمية من العتق او الموالاة الاول اى الولاء الحاصل من العتق بكون المعتق غير حربى يعنى لو اعتق حربى فى دار الحرب عبده لا ولاء له عليه حتى اذا خرجا الينا مسلمين يرثه خلافا لابى يوسف ره كذا فى الكافى وقال الزيلعى الذميون يتوارثون بالولاء كالمسلمين لانه احد اسباب الارث غرر و درر من نفسه

مطلب الولاء

باعتاق او بفرع له او بملك قريبه فولائه لسيده وان شرط

عدمه ومن اعتق امة زوجها قن فولدت فله ولاء الولد

فان أعتق جره الى قومه ان كان بين اعتاق الامة وولادتها

اكثر من نصف حول والمعتق عصبة قدم النسبية عليه وهو على

ذى الرحم فان مات السيد ثم المعتق فولائه لاقرب عصبة

سيده ولا ولاء للنساء الا ما اعتقن كما فى الحديث ❀

كتاب المكاتب

الكتابة اعتاق المملوك يدا حالا ورقبة مالا فان كاتب قنه ولو

صغيرا يعقل بمال حال او منجم او مؤجل او قال جعلت عليك الفا

تؤديه نجوما اولها كذا وآخرها كذا فان اديته فانت حر وان

١ كتاب المكاتب لم يجعل كالاستيلاد فى
التذييل للعتاق ولم يعنون بالفصل لكثرة
مباحثه والمكاتب الكتابة فانه مصدر ميمى
ليكون موافقا للباقى والعدول عنها للتفادى
عن نوع تكرار ج

٢ الكتابة لغة مصدر كاتب عبده كما فى
الاساس والمقدمة وقال الراغب انها
ابتياع العبد نفسه من سيده بما يؤدى من
كسبه واشتقاقها من الكتابة التى هى
الايجاب او النظم ولو اضمر لكان اظهر ج

عجزت فقن وقبل العبد صح وخرج من يده دون ملكه وعتق مجانا
ان اعتق وغرم السيد العقران وطئ مكاتبته والارش ان جنى عليها
او على ولدها او مالها وصحت على حيوان ذكر جنسه فقط ويؤدى
الوسط او قيمته وفسدت على قيمته او خمر او خنزير من المسلم
وصح للمكاتب البيع والشراء والسفر وانكاح امته وكتابة قنه وله
ولاؤه ان ادى بعد عتقه ولسيده ان ادى قبله لا تزوجه وهبته ولو
بعوض وتصدقه الا بيسير وتكفله واقراضه واعتاق عبده ولو بمال
وبيع نفس عبده منه وانكاحه والاب والوصى فى رقيق الصغير
كالمكاتب، واذا عجز عن نجم ان كان له وجه سيصل اليه لا يعجزه الحاكم
الى ثلثة ايام والا عجزه وفسخها بطلب سيده او سيده برضاه وعاد رقه

وما

١ وعتق المكاتب كله لبقاء الملكية مجانا اى بلا بدل قبل ادائه ان اعتق اى اعتقه السيد الصحيح لا المريض فان تصرفه يعتبر من الثلث وغرم اى ضمن السيد العقر اى مقدار مهر مثل المكاتبة او مقدار بدل اجارتها للوطى لو كان الاستيجار مباحا والفتوى على الاول كما فى استبلاد المضرات ج

٢ الارش همزه نتك فتحى ورانتك سكونيله جراحت ديتى وانقولى

٣ على قيمة اى قيمة العبد لاختلاف المقومين فلا يتعين * ج * على قيمته اى قيمة الحيوان لانها قد يكون من الدراهم وغيرها وقد يكون جيادا او غير جياد ويختلف مقدارها فتفاحشت الجهالة برجندى

وما في يده لسيده فان مات[1] عن وفاء لم تفسخ وقضى البدل من ماله
وحكم بموته حرا والارث منه وعتق بنيه ولد وافي كتابته اوشراهم او
كوتب هو وابنه صغيرا او كبيرا بمرة وطاب لسيده ان ادى اليه من
صدقة فعجز ولا تنفسخ بموت السيد وادى البدل الى ورثته على
نجومه وان اعتقه بعضهم لا يصح وان اعتقوه عتق مجانا ❀

كتاب الايمان[2]

هي ثلث فحلفه[3] على فعل او ترك ماض كاذبا عمدا غموس يأثم به
او ظانا انه حق وهو ضده لغو يرجى عفوه وعلى آت منعقد وكفر
فيه فقط ان حنث ولو سهوا او كرها حلف او حنث والقسم بالله او
باسم من اسمائه كالرحمن والرحيم والحق او بصفة يحلف بها من

١ فان مات متجاوزا عن اداء وفاء اى مال يفي بما عليه اى مات وترك مالا وافيا به لم تفسخ الكتابة لانه عقد معاوضة وفيه اشعار بانه اذا لم يترك وفاء تنفسخ حتى لو تبرع احد بالبدل لا يقبل منه وهذا قول ابى بكر الاسكاف وذهب الفقيه ابو الليث الى انه لا ينفسخ بدون الحكم كما في الصغرى واعلم انه اذا مات عن وفاء وعليه ديون بدأ بدين الاجنبي ثم بدين المولى ثم ببدل الكتابة كما في المحيط ج

٢ والايمان اى ايقاع الايمان جمع يمين لغة اليد اليمنى على ما في عامة الكتب فليست بمصدر كالطهارة وغيرها ولذا جمعت مع حذف وحده دون سائر الكتب وشريعة ما قوى به العزم على الفعل او الترك وانما سمى به لانهم يتماسحون بايمانهم حالة التحالف ج

٣ فحلفه بفتح الحاء وكسر اللام او سكونها يمين يؤخذ به العهد ثم سمى به كل يمين كما في المفردات والمراد به المعنى المصدري اى حلف الحالف بالله ج

صفاته كعزة الله وجلاله وكبريائه وعظمته وقدرته لا بغير الله
كالنبي والقرآن والكعبة ولا بصفة لا يحلف بها عرفا كرحمته وعلمه
ورضائه وغضبه وسخطه وعذابه وقوله لعمر الله وايم الله وعهد
الله وميثاقه واقسم واحلف واشهد وان لم يقل بالله وعلي نذر او
يمين او عهد وان لم يضف الى الله وان فعل كذا فهو كافر وان لم
يكفر علقه بماض اوآت وسوكند ميخورم بخدا اقسم وحقا وحق الله
وحرمته وسوكند خورم بخدا يا بطلاق زن وان فعله فعليه غضبه او سخطه
او لعنته او انا زان او سارق او شارب خمر او آكل ربوا الا وحروف
القسم الواو والباء والتاء وتضمر كالله لا افعله وكفارته عتق رقبة
او اطعام عشرة مساكين كماهما فى الظهار او كسوتهم لكل ثوب يستر

١ كعزة الله اى غلبته من حد نصر او عدم النظير من حد ضرب او عدم الحط عن منزلته من حد علم وجلاله اى كونه كامل الصفات وكبريائه اى كونه كامل الذات وعظمته اى كونه كامل الذات اصالة وكامل الصفات تبعا وقدرته اى كونه بحيث يصح منه كل من الفعل والترك بحسب الدواعى ج

٢ وايم الله بفتح الهمزة وكسرها مع ضم الميم مقصور ايمن الله بفتح الهمزة وكسرها وقد يقال هيم الله بقلب الهمزة المفتوحة هاء وقد يحذف الياء مع النون فيقال ام بفتح الهمزة وكسرها ولا يستعمل مقصور الايمن الا مع الجلالة وهو جمع يمين عند الكوفية همزته قطعية جعلت وصلية لكثرة الاستعمال تخفيفا ومفرد كآنك عند سيبويه مشتق من اليمن وهو البركة وعلى المذهبين مبتداء خبره محذوف هو نحو يمينى ومعنى يمين الله ما حلف الله تعالى به من نحو الشمس والضحى او اليمين الذى يكون باسمائه تعالى نحو والله كما فى الرضى وذكر فى المبسوط ان ايم صلة عند البصرية * ج * قوله صلة اى كلمة مستقلة كالواو عناية

عامة بدنه فلم يجز السراويل فان عجز عنها وقت الاداء صام ثلثة
ايام ولاء[1] ولم تجز بلا حنث ومن حلف على معصية كعدم الكلام مع
ابويه حنث[2] وكفر ولا كفارة فى حلف كافر وان حنث مسلما ومن
حرم ملكه لا يحرم وان استباحه كفر ومن نذر مطلقا او معلقا بشرط
يريده كان قدم غايبى فوجد وفى وبما لم يرده كان زنيت وفى
او كفر وهو الصحيح[3] ❁ فصل من حلف لا يدخل بيتا
يحنث بدخول صفة[4] لا الكعبة او مسجد او بيعة او كنيسة او دهليز او
ظلة باب دار كما فى لا يدخل دارا فدخل دارا خربة وفى هذه
الدار يحنث ان دخلها منهدمة صحراء او بعد ما بنيت اخرى او
وقف على سطحها وقيل فى عرفنا لا يحنث كما لو جعلت مسجدا او

١ ولاء اى متتابعة حتى لو مرض فيها وافطر اوحاضت استقبل بخلاف كفارة الظهار والقتل واعلم انه لو اخر كفارة اليمين اثم ولم تسقط بالموت والقتل وفى سقوط كفارة الظهار خلاف كما فى الخزانة ج

٢ حنث اى وجب ان يجعل نفسه حانثا ج

٣ وهو اى التفصيل المذكور الصحيح كما فى الهداية الا ان الاولى ان يرجع الضمير الى مايليه من التكفير وفى الصغرى انه رجع من الوفاء الى الكفارة وهو اختيار السرخسى وغيره وبه يفتى كما فى الخلاصة ج

مطلب الحلف فى الفعل

٤ بدخول صفة لان البيت اسم لمبنى مسقف مدخله من جانب واحد بنى للبيتوتة سواء كان حيطانها اربعة اوثلثة وهذا المعنى موجود فى الصفة الا ان مدخلها اوسع فيتناولها اسم البيت فيحنث بسكناها الا ان ينوى ماسواها هو الصحيح احترازعما قيل انما يحنث اذا كان الصفة ذات حوايط اربعة وهكذا كانت صفاف اهل كوفة * غرر ودرر من نفسه * والدخول هو الانفصال من خارج الى داخل سواء كان راكبا او ماشيا من باب او من غيره وفيه اشعار بانه لو ادخل احدى رجليه اوراسه لم يحنث كما فى الايضاح ج

حماما او بستانا او بيتا او دخلها بعد هدم الحمّام وكهذا البيت
ودخله منهدما صحراءً او بعد مابنى بيتاً آخر او هذه الدار فوقف
فى طاق باب لو أغْلق كان خارجا او لا يسكنها وهو ساكنها او لا
يلبسه وهو لابسه او لا يركبه وهو راكبه فاخذ فى النُّقْلة ونَزْع
ونزل بلا مكث او لا يدخل فقعد فيها الّا ان يخرج ثم يدخل وفى
لا يسكن هذه الدار لابد من خروجه باهله ومتاعه اجمع حتّى يحنث
بوتد بقى بخلاف المصر والقرية وحنث فى لا يخرج لو حُمل واُخْرِج
بامره لاّ ان أُخْرِج بلا امره مُكْرها او راضيا ومثله لا يدخل اقساما
وحكما ولا فى لا يخرج الا الى جنازة فخرج يريدها ثم الى امر اخر
وحنث فى لا يخرج الى مكة فخرج يريدها ورجع لا فى لا يأتيها حتى

يدخلها

١ بيتا آخر فانه لا يحنث والفرق بين
المعرفتين ما قال شاعرهم والدار دار وان
زالت حوايطها * والبيت ليس ببيت بعد
تهديم * ج
٢ وكذا القرية فانه لو خرج بنفسه من
المصر لم يحنث بلا خلاف واما فى القرية
ففيه اختلاف المشايخ والاصح انها كالمصر
كما فى المضمرات وفيه اشعار بانه لو خرج
بنية ان لا يعود ثم عاد للسكنى ولو ساعة حنث
وبانه لو عاد للزيارة او لنقل المتاع لا يحنث
كما فى المحيط واعلم ان البر لا يبطل اليمين
فى الفعل الممتد كالسكنى واللبث كما فى
خزانة المفتين ج

يدخلها وذهابه كخروجه في الاصح وفي ليأتين مكة ولم يأتها لا
يحنث الا في آخر حيوته وحنث في ليأتينه غدا ان استطاع ان لم
يأته بلا مانع كمرض او سلطان ودين نية الحقيقة وشرط للبر في لا
يخرج الا باذنه لكل خروج اذن لا في الا ان اذن وللحنث في ان
خرجت وان ضربت لمريدة خروج او ضرب عبد فعلهما فورا وفي
ان تغديت بعد تعال تغد معي تغديه معه وكفى مطلق التغدي ان
ضم اليوم ومركب المأذون ليس لمولاه في حق الحلف الا اذا لم
يكن عليه دين مستغرق ونواه ويقيد الاكل من هذه النخلة بثمرها
وهذا البر باكله قضما وهذا الدقيق باكل خبزه فلا يحنث لو استفه
كما هو واكل الشواء باللحم والطبيخ بما طبخ من اللحم والرأس

١ وذهابه معنى كخروجه على ماروى عن الصاحبين فيشترط الخروج لا الوصول في الاصح كما في التمرتاشي وغيره وقال نصير بن يحيى انه كاتيانه فيشترط الوصول وهو الصحيح كما في الخلاصة ج

٢ ودين اى صدق ديانة من دينه اى وكله الى دين بالتخفيف اى تركه كما في الطلبة ج

٣ تعال بفتح اللام امر من تتعالى اى جئ وفي الاصل بمعنى ارتفع ولم يجئ منه امر غايب ولا نهى تغد معي بفتح الدال المشددة جواب الامر تغديه فاعل شرط وضميره للحالف معه اى الآمر فلو تغدى لا معه لا يحنث لان الجواب يتقيد بالسوال ابدا ج

٤ قضما بالقاف والضاد المعجمة اى كسرا فلو ابتلعه صحيحا حنث بالطريق الاولى كما في الكرماني فانه احترز بالقضم عما يتخذ منه كالخبز والسويق فانه لا يحنث به وهذا عنده واما عندهما فالصحيح انه يحنث لترجيح المجاز المتعارف ولو اكل مما خرج من زرع البر المحلوف عليه لم يحنث كما في المحيط وهذا كله اذا لم يكن له نية فان نوى عين البر لم يحنث باكل خبزه وسويقه بالاجماع كما لم يحنث ان نوى ما يتخذ منه فاكل عينه كما في النهاية ج

برأسٍ يُكْبَس فى التّنانير ويباعُ فى مصره والشّحمِ بشحم البطن
والخبزِ بخبز البُرّ والشعير لا خبز الارُزّ ببلد لا يعتاد والفاكهة
بالتّفّاح والمشمش والبطّيخ لا العنبِ والرُّمّانِ والرّطَبِ والقثّاء
والخيار والشّربُ من نهرٍ بالكرْع منه فلا يحنث لو شرب منه باناء
بخلاف الحلف من مائه وتحليف الوالى رجلا ليعلمه بكلّ داعرٍ اتى بحال
ولاينه والضّربُ والكسوة والكلام والدخول عليه بالحيوة لا الغسلُ
والقريبُ بمادون الشّهر فى ليقضينّ دينه الى قريبٍ والشّهر بعيد
وما اصْطُبِغَ به فادَامٌ وكذا الملح لا الشّواء ولا يحنث فى لا يأكل
من هذا البُسر فاكله رُطَبا او من هذا الرُّطَب او اللّبن فاكله تمرا
او شيرازا او بسرا فاكله رُطبا او لحما فاكل سمكا او لحما او شحما

١ والشرب مثلثة الشين ايصال ما لا يتأتى
فيه المضغ الى جوفه بفيه فلو حلف لا يشرب
هذا اللبن فيثرد فيه الخبز فياكله لم يحنث
وقال الرستغفنى ان الاكل والشرب عبارة
عن عمل الشفة والحلق فلو حلف لا ياكل وفى
فمه شئ فابتلعه لم يحنث كما لو حلف
لا يشرب وفى فمه رمانة فمصها وابتلعها لانه
لم يعمل الشفة فيهما كما فى المحيط ح
٢ ولابنه بالكسر اى بزمان تسلطه هذا على
اهل هذا البلد فلم يجب الاعلام بعد عوده
كما لم يجب على الفور فان لم يعلمه حتى
مات او عزل فقد حنث كما فى الزاد ح
٣ اوله طلع فاذا انعقد فسياب واذا اخضر
واستدار فخلال واذا اعظم فبسر بالفارسية
غوره حرما ح

فاكل آلية ولا فى لا يشترى رطبا فاشترى كباسة بسر فيها رطب

وحنث لو حلف لا يا كل رطبا او بسرا او لا رطبا ولا بسرا فاكل

مذنبا او لا يا كل لحما فاكل كبدا او كرشا او لحم خنزير او انسان

والغداء الاكل من طلوع الفجر الى الظهر والعشاء منه الى نصف

الليل والسحور منه الى الفجر وفى ان لبست او اكلت او شربت

ونوى معينا لم يصدق اصلا ولو ضم ثوبا او طعاما او شرابا دين

وتصور البر شرط صحة الحلف خلافا لابى يوسف ره فمن حلف

لاشربن ماء هذا الكوز اليوم ولا ماء فيه او كان فصب فى يومه لا

يحنث وان اطلق فكذا فى الاول دون الثانى وفى ليصعدن السماء

او ليقلبن هذا الحجر ذهبا او ليقتلن فلانا عالما بموته انعقد لتصور

١ والمذنب بكسر النون والتشديد وما قيل انه بالفتح مذهب الفقهاء فمن حواشى لا اصل لها وهو الرطب او البسر الذى بدأ الارطاب من جانب ذنبه الذى هو الحاد دون جانب السفل الذى هو راسه وفيه العلاقة كما اشار اليه المطرزى ويدل عليه ما فى خامس المرصاد ان راس الشجر وغيره ما يأخذ الغذاء منه وما فى الهداية ان الرطب المذنب ما يكون فى ذنبه قليل البسر والبسر المذنب على عكسه اى ما يكون فى ذنبه قليل رطب فمشكل * ح * وما ذكره المص فى الشرح لبس بدافع للاشكل * منه * والرطب المذنب الذى اكثره رطب وشيئ قليل منه بسر والبسر المذنب عكسه ايضاح الاصلاح والدرر *

٢ انعقد كل من هذه الايمان لتوهم وجودها بخلاف ما اذا لم يتوهم كبيع الحر فانه لم يدخل تحت العقد متوهما وفيه اشعار بان مسئلة الكوز لم ينعقد لتصور البر اى لامكان ان يخلق الله تعالى هذه الافعال فى حقه كما فى حق بعض الاولياء وحنث فى الحال اتفاقا ان لم يخلق هذه الافعال فى الحال للعجز العادى عنها وفى النظم عن ابيحنيفة ره لا يحنث فى الاخيرين ج

البر وحنث للعجز وان لم يعلم فلا ومد شعرها وخنقها وعضها كضربها
وقطن ملكه بعد ان لبست من غزلك فهدى فغزلته ونسج ولبس
هدى وخاتم ذهب حلى لا خاتم فضة وعندهما عقد لؤلؤ لم يرصع
حلى وبه يفتى ومن حلف لا ينام هذا الفراش فنام على قرام[1] فوقه
حنث لا من جعل فوقه فراشا آخر او حلف لا يجلس على الارض
فجلس على بساط او حصير واو حال بينه وبينها لباسه حنث كمن
حلف لا يجلس على هذا السرير فجلس على بساط فوقه بخلاف جلوسه
على سريرا آخر فوقه ولا يفعله يقع على الابد ويفعله على مرة
وبعلى المشى الى بيت الله تعه او الى الكعبة يجب حج او عمرة
مشيا ودم[2] ان ركب ولا شئ بعلى الخروج او الذهاب الى بيت

الله

١ قرام بالكسر ستر رقيق كما فى القاموس
بالفارسية چادر شب (ج

٢ ويجب دم اى ذبح شاة ان ركب فى الاكثر
وفى الاقل تصدق بقدره وعن ابى حنيفة ره
انه رجع عن وجوب الحج او العمرة الى الكفارة
وعن ابى يوسف ره ان نوى اليمين كفر
والا فلا وعن محمد ره ان اخرجه مخرج
اليمين كفر والا فلا وعن زفر ره ان شاء فعل
ما وجب وان شاء كفر والاول ظاهر الاصول
وعليه الفتوى كما فى الروضة (ج

الله تعالى او المشى الى الحرم او المسجد الحرام او الصفا او المروة

ولا يعتق عبد قيل له ان لم احج العام فانت حر فشهد ابنحره بكوفة

وحنث بصوم ساعة فى لا يصوم لا لو ضم يوما او صوما حتى يتم يوما

وبركعة فى لا يصلى لا بما دونها ولو ضم صلوة فبشفع لا باقل وبولد ميت

فى ان ولدت فانت كذا وعتق الحى فى ان ولدت فهو حر ان

ولدت ميتا ثم حيا وفى ليقضين دينه اليوم وقضاه زيوفا او نبهرجة

او مستحقة او باعه به شيأ وقبضه بر ولو كان ستوقة او رصاصا او

وهبه له لا وفى لا يقبض دينه درهما دون درهم حنث بقبض كله

متفرقا لا ببعضه دون باقيه او كله بوزنين لم يتخللهما الا عمل

الوزن ولا فى ان كان لى الا مائة فكذا ولم يملك الا خمسين ولا

ا لانه صوم شرعا اذ هو امساك مع النية وهو
متحقق به وما زاد عليه تكرار للمحلوف عليه
كما فى الحبط وغيره *ج* فى لا يصوم لوجود
الشرط اذ الصوم هو الامساك عن المفطرات
على قصد التقرب والشارع فى الفعل
يسمى فاعلا عرفا لابد من هذه الضمية
التى ذكرت فى التبيين اذ به يندفع ما يقال
الصوم الشرعى هو صوم اليوم واللفظ اذا
كان له معنى لغوى ومعنى شرعى يحمل على
المعنى الشرعى ايضاح الاصلاح

فى لايشم ريحانا ان شم وردا او ياسمينا والبنفسج والورد على
الورق ❁ فصــــل حنث فى لا يكلمه ان كلمه نائما بشرط
ايقاظه[1] وفى لا يكلم الا باذنه ان اذن ولم يعلم به فكلمه وفى لا يكلم
صاحب هذا الثوب فباعه فكلمه وفى لا يكلم هذا الشاب فكلمه شيخا
وفى هذا حر ان بعته او اشتريته ان عقد بالخيار وفى ان لم ابعه
فكذا فاعتق او دبر وبفعل[2] وكيله فى حلف النكاح والطلاق والخلع
والكتابة والصلح عن دم عمد والهبة والصدقة والقرض
والاستقراض والايداع والاستيداع والاعارة والاستعارة والذبح
وضرب العبد وقضاء الدين وقبضه والبناء والخياطة والكسوة والحمل
لا فى البيع والشراء والاجارة والاستيجار والصلح عن مال والخصومة

والقسمة

مطلب الحلف فى القول

١ بشرط ايقاظه وعليه مشايخنا رحمهم الله تعالى وهذا اظهر كما فى النهاية والصحيح انه ليس بشرط وفيه ايماء الى انه لو ناداه مستيقظا بعيدا بحيث يسمع صوته ان اصغى اليه حنث والى انه لو حلف ان لا يكلم فلانا وقد مر به يقول يا حايط اسمع كذا لم يحنث والى انه لو سلم على قوم فيهم المحلوف عليه ولم يقصده بالسلام لم يحنث لكنه حنث قضاء ج

٢ وبفعل وكيله او مأموره لا بد من هذا لعدم صحة التوكيل فى بعض ما ذكر فى حلف النكاح والطلاق بمال او بغير مال والخلع والعتق الخ لان الوكيل فى هذه الامور سفير ومعبر ولهذا لا يضيفها الى نفسه بل الى الامر وحقوق العقد ترجع الى الامر لا اليه ولو قال نويت ان لا افعل بنفسى يصدق بالذبح والضرب ديانة وقضاء وفى الباقى ديانة لا قضاء ايضاح الاصلاح

والقسمة وضرب الولد ولا في لايتكلم فقرأ القران او سبح او هلل
او كبر في صلوته او خارجها ويوم اكلمه على الملوين وصح نية
النهار وليلة اكلمه على الليل والا ان للغاية كحتى ففي ان كلمته الا
ان يقدم زيد او حتى حنث ان كلمه قبل قدومه وفي لا يكلم عبده
او امرأته او صديقه او لايدخل داره ان زالت اضافته وكلمه لا
يحنث في العبد اشار اليه بهذا او لا وفي غيره ان اشار بهذا حنث
والا فلا وحين وزمان بلا نية نصف سنة نكر او عرف ومعناه ما نوى
والدهر لم يدر منكرا وللابد معرفا وايام منكرة ثلاثة وايام كثيرة
والايام والشهور عشرة وفي اول عبد اشتريه حر ان اشترى عبدا
عتق وان اشترى عبدين ثم آخر فلا اصلا فان ضم وحده عتق

١ ولو قال يوم اكلم فلانا فامرأته طالق فهو على الليل والنهار لان اسم اليوم اذا قرن بفعل لا يمتد يراد به مطلق الوقت قال الله تعالى ومن يولهم يومئذ دبره والكلام لا يمتد هداية

٢ والدهر بالسكون والفتح الزمان الطويل والامد الممدود والف سنة كما في القاموس وقال الراغب انه اسم لمدة العالم من مبدا وجوده الى انقضائه ثم يعبر به عن كل مدة كثيرة بخلاف الزمان فانه يقع على المدة القليلة والكثيرة وفي المغرب الدهر والزمان واحد لم يدر اى توقف ابو حنيفة ره في معناه منكرا لانه لا نص فيه وقالا انه ستة شهور والدهر عندهم للابد اى العمر معرفا على ما قال بعض المشايخ المتقدمين وعنه لم ادره وقيل الخلاف في الفصلين كما في المحيط والصحيح ما في المتن كما في الهداية وغيره ج

الثالث وفى آخر عبد ان اشترى عبدا ومات لم يعتق فان اشترى
عبدا ثم آخر ثم مات عتق الآخر يوم شرى من كل ماله وعندهما
يوم مات من ثلثه ولا يصير الزوج فارا لو علق الثلاث به خلافا
لهما وكل عبد بشرنى بكذا فهو حر عتق اول ثلثة بشروه متفرقين
والكل ان بشروه معا وتسقط بشراء ابيه لكفارته هى لا بشراء عبد
حلف بعتقه ومستولدة بنكاح علق عتقها عن كفارته بشرائها وبعتق
بان تسريت امة فهى حرة من تسراها وهى فى ملكه يوم حلف لا من
شراها فتسراها وبكل مملوك لى حر امهات اولاده ومدبروه وعبيده
لا مكاتبوه الا بنيته وبهذا حرا وهذا وهذا لعبيده ثالثهم
وخير فى الاولين كالطلاق ولام دخل على فعل يقع عن غيره

١ عتق الاخر لانه فرد لاحق فاتصف بالاخرية
ويعتق يوم اشتراه عند ابى ح ره حتى يعتبر
من جميع المال وقالا يعتق يوم مات حتى
يعتبر من الثلث لان الاخرية لا يثبت
الا بعدم شراء غيره بعده وذلك يتحقق
بالموت فكان الشرط متحققا عند الموت
فيقتصر عليه ولابى ح ره ان الموت معرف
فاما اتصافه بالاخرية فمن وقت الشراء
فيثبت مستندا وعلى هذا الخلاف تعليق
الطلقات الثلث به وفائدته تظهر فى جريان
الارث وعدمه هداية

٢ من تسراها اى اتخذها سرية بان بواها
بيتا وحصنها وجامعها عزل ام لا عندهما وعند
ابى يوسف طلب الولد شرط حتى لو عزل لم
يكن تسريا والسرية فعلية على الاشهر من
السر الجماع او ضد العلانية والضم من
تغييرات النسبة او من السرور بقلب
احدى الرائين ياء وقيل فعولة من السر
والسيارة ج وانما ضمت سينه لان الابنية
قد تتغير فى النسبة كما قالوا فى النسبة الى
الدهر دهرى بضم الدال للمعمر اخى چلبى

٣ ولام دخل على فعل اى تعلق بفعل يقع عن
غيره اى يجوز وقوع ذلك الفعل لغير فاعل
ذلك الفعل بطريق توكيل يرجع الوكيل
بحقوقه على الموكل وعن يجئ للتعليل كما فى
القاموس والجملة صفة الفعل ج

كبيع

كبيع وشراء و اجارة و خياطة وصباغة و بناء اقتضى امره لمخصه به فلم

يحنث فى ان بعت لك ثوبا ان باعه بلا امره ملكه اولا وان دخل على

عين اوفعل لايقع عن غيره كاكل وشرب ودخول وضرب الولد اقتضى

ملكه فيحنث فى ان بعت ثوبا لك ان باع ثوبه بلا امره وفى كل عرس

لى فكذا بعد قول عرسه نكحت على طلقت هى وصح نية غيرها ديانة ❀

كتاب البيع

هو مبادلة مال بمال[1] بتراض وينعقد بايجاب[2] وقبول بلفظى ماض

وبتعاط مطلقا واذا اوجب واحد قبل الآخر كل المبيع بكل الثمن

اوترك الا اذا بين ثمن كل وما لم يقبل بطل الايجاب ان رجع

الموجب اوقام احدهما واذا وجدا لزم ويعرف المبيع بالاشارة

١ اى اعطاء المثمن واخذ الثمن ويقال على الشراء وهو اعطاء الثمن واخذ المثمن ويقال الان على ما اذا اعطى سلعة بسلعة كما فى المفردات فالمبادلة اعطاء مثل ما اخذ والمال ما ملكته من كل شئ كما فى القاموس وكذا فى المغرب على ماروى عن محمد وفيه اشعار بان المنفعة مال والتحقيق على ما فى الاصول انها ليست بمال فانه مايدخر لوقت الحاجة ويدخل فيه مايكون مباح الانتفاع شرعا ومالا يكون كالخمر والخنزير ويخرج عنه نحو حبة من شعيرة وكف تراب وشربة ماء كما يخرج الميتة والدم فالمال يثبت بالتمول اى بادخار كل الناس او بعضهم فان ابيح الانتفاع به شرعا فمتقوم بالكسر والا فغير متقوم فان عدم التمول والانتفاع عنه لم يكن مالا ويطلق المال كالمالية على القيمة وهى مايدخل تحت تقويم مقوم من الدرهم اوالدينار وعلى الثمن وهو ما لزم بالبيع وان لم يقوم به وانما خص الاول بالمثمن بقرينة الباء ج

٢ بالايجاب وهو الاثبات سمى به اول كلام احد العاقدين سواء كان بعت اواشتريت لانه يثبت للاخر خيار القول والقبول وهو ثانى كلام احدهما سواء كان بعت اواشتريت

لابذكر القدر والصفة الّا فى السلم والثمن باحدهما ولا يضرّ الجزاف

الّا فى الجنس بالجنس ومطلق الثمن على الاروج فان استوى

رواج النقود فسد ان اختلف ما لبتهما وان بيع ذوافراد كل واحد

بكذا فان لم يتفاوت صح فى واحد والّا فلا اصلا فان باع صبرة

على انها مائة صاع بمائة فان نقص اخذ المشترى بالحصة او فسخ

وان زاد فللبايع وفى المذروع اخذ الاقل بكل الثمن او ترك

والاكثر له وان قال كل ذراع بدرهم فبالحصة فيهما وصح بيع

البر فى سنبله والباقلاء ونحوه فى قشره الاول وبيع ثمرة لم يبد

صلاحها او قد بدا ويجب قطعها وشرط تركها على الشجر يفسد

البيع كاستثناء قدر معلوم ۞ فصـــل صح خيار الشرط لكل

منهما

١ وبيع الباقلى ونحوه كالسمسم والارز والجوز فى قشره الاول الظاهر فصح فى القشر الثانى لانه ملحق بالمقصود والتخليص بالدياس والتذرية فى هذه الصور على البايع كمافى الاختيار والقشر بالكسر غشاء الشيء خلقة او عرضا كمافى القاموس • ج •

ويجوز بيع الباقلاء وهو بتشديد اللام والقصر اذا قلت الباقلاء بالمد خففت اللام كذا قاله الجوهرى والحنطة فى قشره الاخضر الجار والمجرور حال من الباقلاء وسنبلها حال كون الحنطة فى سنبلها لانه هو المقصود بالنسبة الى غلافه لابن ملك شرح مجمع البحرين

مطـــــ خيار الشرط

منهما ولهما ثلثةُ ايّام او اقلّ لا اكثر الّا انّه يجوز ان اجاز فى الثّلث

وكذا ان شُرط انّه ان لم ينقد الثّمنَ الى ثلثة او اكثر فلا بيعَ ولا

يخرج مبيعٌ عن ملك بايعه مع خياره فهلْكه فى يد المشترى بالقيمة

كالمقبوض على سَوْم الشّراء ويخرج مع خيار المشترى فهلكه فى

يده بالثّمن كتعيّبه لكن لا يَمْلكهُ المشترى فلا يثبت احكام الملك

كعتق قريبه[1] ونحوه والفسخ لا يَعْمل الّا انْ يعلم صاحبُه فى المدّة

بخلاف الاجازة ويَسقط الخيار بمضىّ المدة وما يدلُّ على الرضاء

كالرّكوب والوطى وشراءُ احد الثّوبين او احد الثلاثة على ان

يُعيّن احدًا اصحّ لا فى الاكثر وشراءُ عبدين بالخيار فى احدهما صح

ان فصّل الثمن وعيّن محلّ الخيار وفسد[2] فى الاوجُه الباقية وعبد

١ كعتق قريبه اى لا يعتق ذو رحم محرم منه اذا اشترى به بالخيار لانه لا يملكه ونحوه كعتق مشترى بالخيار اذا احلف المشترى ان ملكته فهو حر وكفساد النكاح اذا اشترى زوجته بالخيار وكالاجزاء عن الاستبراء اذا حاضت المشتراة فى مدة الخيار وكالهلاك على المشترى اذا اودع عند البايع بعد القبض فانه لا يثبت هذه الاحكام عنده ويثبت عندهما ج

٢ وفسد الشراء فى كليهما فى الاوجه الثلاثة الباقية ان لا يفصل الثمن ولا يعين محل الخيار وان يفصله ولا يعينه وان لا يفصله ويعينه لجهالة الثمن والمبيع او احدهما كما فى عامة الكتب وقال ابو زيد انه صح فى الثالث فلو فسخ فيما عين بقى الاخر على الصحة فعمل الايجاب فيه بحصته من الثمن الذى ذكر جملة كما فى العام المخصوص من الكشف وفيه اشعار بانه اذا اشترى عبدا وشرط الخيار فى نصفه للبايع او المشترى صح لاستواء النصفين قيمة وكذا اذا اشترى كيليا او وزنيا كما فى المحيط وغيره ج

مطلب خيار الرؤية

مشترى بشرط كتبه ولم يوجد اخذ بثمنه او ترك ويورث خيار
التعيين والعيب لا الشرط والرؤية ❀ فصل صح شراء
مالم يره ولمشتريه الخيار عندها الى ان يوجد ما يبطله وان
رضي قبلها لا لبايعه ويبطله وخيار الشرط تعيبه وتصرف يوجب
حقا لغيره كالبيع بلا خيار قبل الرؤية وبعدها ومالا يوجبه
كالبيع بخيار ومساومة وهبة بلا تسليم يبطل بعدها فقط ويعتبر
رؤية المقصود كوجه الامة ووجه الدابة وكفلها وموضع علم
المعلم وظاهر غيره وبيوت مقصودة ونظر وكيله بالشراء[2] او
بالقبض لا نظر رسوله وجس الاعمى وشمه وذوقه ووصف
العقار عنده ومن رأى شيأ ثم شرى فله الخيار ان تغير والقول

للبايع

١ لم يره المشترى كامة منتقبة حاضرة مشار اليها او غايبة مشار الى مكانها وليس فيه غيرها او البايع كما ورثه ولم يره قط كما في المبسوط والمحيط والذخيرة وغيرها وفيه اشعار بانه لو قال بعت منك ما في كمي هذا او ما في كفي هذه من شئ جاز عند العامة ولمشتريه خيار الرؤية كما في المحيط ج وكذلك العين الغايب المشار اليه مكانه وليس في ذلك المكان بذلك الاسم غيرها سمى اخي چلبي

٢ اي بشراء غير عين فلو اشترى شيأ رءاه الموكل كان للوكيل خيار الرؤية وفيه اشارة الى انه لو وكل بشراء معين وقد رءاه موكله فليس للوكيل خيار الرؤية والى ان رؤية الوكيل بالرؤية لا يكون كرؤية الموكل فلو وكل انسانا برؤية ما اشتراه ولم يره فقال ان رضيت فخذه فذهب ورضي لا يجوز كما في الفصولين ج

فصـــل للبايع في عدم تغيره وللمشتري في عدم رؤيته

ولمشتر وجد بمشتريه عيبا نقص ثمنه عند التجار رده او اخذه بثمنه والاباق والبول في الفراش وسرقة صغير بعقل عيب ومن بالغ عيب آخر وجنون الصغير عيب ابدا والبخر والذفر والزنا والتولد منه عيب فيها لا فيه والكفر عيب فيهما والاستحاضة وارتفاع حيض بنت سبع عشرة عيب وان ظهر عيب قديم بعد ما مات او اعتقه مجانا او دبره او استولد رجع بالنقصان لا بعد ما اعتق على مال او قتله او اكل بعضه او كله او لبس فتخرق وبعد ما حدث عيب رجع به الا ان يأخذه البايع كذلك مالم يختلط بملك المشتري فلا يرجع ان باع قبله لا بعد

مطلـــب خيار العيب

١ والاباق كالكتاب لغة الاستخفاء وشرعا استخفاء العبد عن المولى تمردا او يدخل فيه المستأجر والمستعير والمستودع وليس باباق لو فر من محلة الى محلة او قرية الى بلد واما العكس فاباق ولا يشترط مسيرة السفر كما في الخزانة والاحسن فالاباق (ج)

٢ والبخر بفتحتي الباء بنقطة من تحت والخاء المعجمة نتن الفم وغيره كما في القاموس والاول مراد الفقهاء كما في المبسوط والذفر بفتحتي الذال المعجمة والفاء شدة الريح طيبة او خبيثة ومرادهم نتن الابط كما في الطلبة وغيره (ج)

و بعد كسر الجوز ونحوه رجع بالنقصان فى المنتفع به و بالكل فى
غيره و اذا ادعى الاباق اثبت انه ابق عنده بالبينة اونكول
البايع عن الحلف على العلم ثم برهن انه ابق عند البايع او حلفه
انه باعه وسلمه وما ابق قط او ماله حق الرد بهذه الدعوى ولا ثمن
على المشترى اذا ادعى العيب حتى يتبين عدمه و مداواة المعيب
وركوبه فى حاجته رضا لا لرده او سقيه او شراء علفه ولابد له منه ولو
شرى عبدين صفقة ووجد باحدهما عيبا رده خاصة ان قبضهما والا
اخذهما او ردهما كما فى الكيلى والوزنى وان قبض ولو استحق
البعض لم يرد الباقى بخلاف الثوب وصح ان برئ من كل عيب وان
لم يعدها ❁ فصل بطل بيع مالبس بمال كالدم والمبتة

والحر

١ اى بسبب يدعيه فان حلف فيها والارد على البايع وفيه اشعار بانه لواستحلف البايع على الرضاء حلف ماسقط حقك فى الرد بهذه الدعوى على ماقال اكثر القضاة وانما خص هذا النوع من العيب لانه لوكان مما يعرفه الاطباء او النساء فواحد منهم يكفى وان كان الاثنان احوط ولوكان مما هو الظاهر كالاصبع الزايدة رد بلا استحلافه وتمامه فى الذخيرة ج

٢ اى للمشترى من الركوب اى للضرورة وقيل ان الاخيرين محمولان على مالابد منه لعجزه كالشيخوخة او لصعوبتها كالجماحة فالركوب بدون العجز والصعوبة رضا كما فى التمرتاشى ج

٣ ان برئ البايع بالكسر انفصل والفتح نادر والمصدر براء وبراءة والصفة برئ ج

مطلب بيع الفاسد

٤ و الباطل مالا يصح اصلا ووصفا ولا يفيد الملك بوجه حتى لو اشترى عبدا بميتة وقبضه واعتقه لا يعتق والفاسد مايصح اصلا لا وصفا ويفيد الملك عند اتصال القبض به حتى لو اشترى عبدا بخمر وقبضه فاعتقه يعتق والموقوف مايصح باصله ووصفه ويفيد على سبيل التوقف ولا يفيد تمامه لتعلق حق الغير والمكروه مايصح باصله ووصفه لكن جاوره شيئ منهى عنه كالبيع عند اذان الجمعة درر

والحرّ وانباعه وبيعِ مالٍ غيرِ متقوّمٍ كالخمر والخنزير بالثّمن وبيعِ
قنٍّ ضُمّ الى حرٍّ وذكيّةٍ ضمت الى ميتةٍ وان سُمّي ثمن كلٍّ وصحّ في قنٍّ
ضُمّ الى مدبّرٍ او قنِّ غيره بحصّته كملكٍ ضم الى وقفٍ وفسد بيع
العروض بالخمر وعكسه ولا يجوز بيعُ المباحات قبل ان يُملك
وما لا قدرةَ على تسليمه الّا بحيلة او بضررٍ وما فيه غررٌ كحملٍ ولبنٍ
في ضرعٍ وما يفضي جهالته الى المنازعة والمزابنة وهي بيعُ تمرٍ
مجذوذٍ بمثله على النخل خرصا والملامسة[١] والقاء الحجر والمنابذة
ولا المراعي[٢] ولا اجارتها والنحل الّا مع الكوّارات واجزاء الآدميّ
والخنزير وجلد الميتة قبل دبغه ودود القزّ وبيضه خلافا لهما
والعلو بعد سقوطه وشخصٍ[٣] على انه امةٌ وهو عبدٌ وشراء ما باع

١ والملامسة والقاء الحجر والمنابذة وهي
ان يتساوما سلعة لزم البيع ان لمسها المشترى
او وضع عليها حصاة او نبذها البايع اليه
وفساد البيع في هذه الصورة لوجود القمار
ايضاح الاصلاح

٢ بكسر العين جمع المرعى بفتحها وهو الرعى
بكسر الراء الكلاء رطبا او يابسا كما في
الصحاح وغيره ج

٣ ولا بيع شخص مشار اليه على انه امة وهو
عبد وبالعكس واختلف انه فاسد او باطل
كما في الكرماني وفيه اشارة الى انه لو اشترى
شاة على انها نعجة فاذا هي ضان فالبيع جائز
كما اذا اشترى فصا على انه ياقوت احمر فاذا
هو اصفر الان للمشترى الخيار فيه اذا راه
والاصل ان الاشارة والتسمية اذا اجتمعتا في
عقد فان كان المشار اليه من خلاف جنس
المسمى فالعبرة له والاشارة لغو والبيع باطل
لان المبيع معدوم والذكر والانثى في بنى
ادم جنسان بخلاف البهايم واذا كان من
خلاف وصف المسمى فالعبرة للمشار اليه
والتسمية لغو فالبيع جائز والى ان العبرة
للمسمى اذا لم يعلما ان المشار اليه من خلاف
جنس المسمى واما اذا علما به فالعبرة للمشار
اليه فلو قال بعت منك هذا الحمار واشار الى
عبد قائم انعقد العقد على العبد كما في
المحيط ج

باقل مما باع قبل نقد ثمنه الاول[1] وشراء ما باع مع شيء لم يبعه بثمنه
الاول فيما باع[2] وزيت على ان يوزن بظرفه ويطرح للظرف كذا
رطلا بخلاف شرط طرح وزن الظرف والبيع بشرط لا يقتضيه العقد
وفيه نفع لاحدهما او لمبيع يستحقه والى اجل جهل وصح ان اسقط
قبل الحلول وان قبض المشترى المبيع ببيع فاسد ابرضاء بايعه
صريحا او دلالة كقبضه فى مجلس عقده وكل من عوضيه مال ملكه
ولزمه مثله حقيقة او معنى فان كان الفساد بشرط زائد فلمن له
الشرط فسخه والا فلكل منهما فان خرج عن ملك المشترى او بنى
فيه فلا فسخ وطاب للبايع ربح ثمنه بعد التقابض لا للمشترى ربح
مبيعه فيتصدق به وكره النجش والسوم على سوم غيره اذا رضيا

١ قبل نقد ثمنه الاول لان الثمن لم يدخل فى ضمان البايع قبل قبضه فاذا اعاد اليه عين ما له بالصفة التى خرج بها من ملكه وصار بعض الثمن قصاصا ببعض بقى له عليه فضل بلا عوض فكان ذلك ربح ما لم يضمن وهو حرام بالنص بخلاف ما اذا اشتراه باكثر من الثمن الاول لان الربح حصل فيه للمشترى بعد ما دخل المبيع فى ضمانه ايضاح الاصلاح

٢ فيما باع متعلق بلا يجوز فيصح فيما لم يبعه ج

بثمن

بثمن وتلقّى الجَلب المضرُّ باهل البلد وبيعُ الحاضر للبادى زمان

القحط[١] والبيعُ وقت النداء ونفريقُ صغير عن ذى رحم محرم منه

لا بيعُ من يزيد ❁ فصـــــل الاقالة[٢] فسخٌ فى حق

المتعاقدين فتبطل بعد ولادة المبيعة بيعٌ فى حقّ الثالث فيجب

بها الشّفعةُ وصحّت بمثل الثمن الاوّل وان شرط غيرُ جنسه او الاكثرُ

منه وكذا الاقلّ الّا اذا تعيّب ولم يمنعها هلاكُ الثّمن بل هلاك المبيع

وهلاك بعضه يمنع بقدره ❁ فصـــــل التّولية[٣] ان يشترط فى

البيع انه بما شرى به والمرابحة به مع فضل وشرطهما شرائه بمثلىّ[٤] وله

ضم اجر القصّار والحمل ونحوهما ويقول قام علىّ بكذا فان ظهر

خيانته فى مرابحة اخذه بثمنه او ردّه وفى التولية حطّ وعند ابى يوسف

١ زمان القحط صورته ان يتربص الحاضر بسلعة البدوى بان يقول البلدى للبدوى دع سلعتك لا بيعها لك بثمن غال ويحبسه عنده الى ان يغال فى ثمنه فيفوت الرزق والربح على الناس ايضاح الاصلاح

مطلـــــب الاقالة

٢ الاقالة وهى لغة الفسخ والازالة مشتقة من القيل لا من القول وقيل منه والهمزة للسلب كانها ازالة للقول السابق وهو مردود بوجوه ذكرت فى الكافى اخى چلبى

مطلـــــب التولية

٣ والتولية ان يجعل غيره واليا فكان المشترى يجعل المشترى منه واليا بما اشتراه اخى چلبى

٤ بمثلى وذلك ان الثمن الاول اذا لم يكن مثليا لا يعرف قدره فلا يتحقق التولية ولا المرابحة فلا يجوز الا اذا باعه بذلك ممن يملكه او به وبزيادة ربح معلوم فح يجوز لانتفاء الجهالة ايضاح الاصلاح

حط فيهما او عند محمد خير فيهما ❀ فصل الربا فضل خال
عن عوض شرط لاحد المتعاقدين فى المعاوضة وعلته القدر اى
الكيل او الوزن مع الجنس والبر والشعير والتمر والملح كيلى
والذهب والفضة وزنى وغيرها على العرف فان وجد الوصفان
حرم الفضل والنساء وان عدما حلا وان وجد احدهما حرم النساء
فقط ولا يجوز الكيلى بمثله الا متساويا كيلا والوزنى الا متساويا وزنا
والجيد والردى سواء وجاز بيع حفنة بحفنتين وفلس بفلسين
باعيانهما واللحم بالحيوان والدقيق بجنسه كيلا والرطب بالرطب
وبالتمر والعنب بالعنب وبالزبيب متساويا والبر رطبا او مبلولا
بمثله او باليابس والتمر او الزبيب المنقع بالمنقع منهما متساويا

ولحم

مطلب الربا

ا الربا بالكسر والقصر اسم من الربو
بالفتح والسكون كما قال ابن الاثير فلامه
واو ولذا قيل فى النسبة ربوى وكتب بالالف
والياء والواو كما فى التهذيب لكن الياء
كوفية وفى الكافى انه يكتب بالواو وهذا افحج
من كتابة الصلاة لانها فى الطرف متعرضة
للوقف وافحج منه انهم زادوا بعدها الفا
تشبيها بواو الجمع وخط القران لا يقاس عليه
فالاول اوجه وهو لغة الفضل وشرعا مشترك
بين معان الاول كل بيع فاسد والثانى كل
عقد فيه فضل والقبض فيه مفيد للملك كما
فى شهادات النهاية والثالث ربا النساء
والرابع ربا النقد والى الاخيرين اشار
بقوله فصل ج

ولحم حيوان بلحم حيوان آخر متفاضلا وكذا جاز بيع لبن الحيوان

بلبن حيوان آخر متفاضلا وكذا خل الدقل بخل العنب وشحم البطن

بالالية او باللحم والخبز بالبر والدقيق وان كان احدهما نسيئة لا

البر بالدقيق او بالسويق او الدقيق بالسويق متفاضلا او

متساويا ولا السمسم بالحل الا ان يكون الحل اكثر مما في السمسم

ويستقرض الخبز وزنا لا عددا ولا ربا بين سيد وعبده ومسلم وحربي

في دار ❁ فصل لا يجوز بيع مشتري منقول قبل قبضه

وصح التصرف في الثمن قبله والحط عنه والمزيد فيه ان بقي المبيع

وفي المبيع لكن الشفيع يأخذ بالاقل وصح تاجيل كل دين الا

القرض ٭ ويدخل البناء والمفتاح والعلو والكنيف في بيع الدار

١ بلحم حيوان اخر اي مخالف له في الجنس كل ما لا يتكمل به نصاب الاخر من الحيوان في الزكوة يوصف باختلاف الجنس كالبقر والغنم والابل فيجوز متفاضلا واما ما لا يكون كذلك كالبقر والجواميس والمعز والضان يوصف باتحاده فلا يجوز لا يقال انه منقوض بالطيور فان بيع لحم بعضها ببعض متفاضلا يجوز مع اتحاد الجنس لان ذلك باعتبار انه لا يوزن عادة فليس بوزني ولا كيلي فلم يتنا وله القدر الشرعي فيجوز متفاضلا اخي چلبي

٢ بفتح المهملة دهن السمسم بالكسر ج

مطلب لا يجوز بيع مشتري

٣ تاجيل كل دين اي مال واجب بالعقد او الاستهلاك او الاستقراض معجل الى اجل معلوم او مجهول جهالة متقاربة كالحصاد تيسيرا على المديون وفيه اشعار بان تعجيله لم يصح وهو صحيح والمتبادر ان يكون المديون حيا فلو مات واجله الداين بسوال الوارث لم يصح هذا التاجيل ج

لا الظلة الا بذكر كل حق هو لها او بمرافقها او بكل قليل وكثير هو فيها
او منها والشجر لا الزرع فى بيع الارض ولا الثمر فى بيع الشجر
ولا العلو فى بيع بيت الا بشرطه ولا فى بيع منزل الا بذكر ماذكر
كالطريق والشرب والمسيل ويدخل فى الاجارة ويؤخذ الولد ان
استحقت امه ببينة وان اقر بها لا يؤخذ ولمالك باع غيره ملكه
فسخه وله اجازته ان بقى العاقدان والمبيع وكذا الثمن عرضا وهو
ملك للمجيز وامانة عند بايعه وله فسخه قبل الاجازة وجاز اعتاق
المشترى من الغاصب لا بيعه ان اجيز بيع الغاصب ❁

فصل يصح السلم[1] فيما يعلم قدره ووصفه كالمكيل والموزون
مثمنا والمذروع كالثوب مبينا طوله وعرضه ورقعته[2] والمعدود

[1] السلم بفتحتين اسم من الاسلام وهو التقديم وقال القدورى انه فى اللغة عقد يتضمن تعجيل احد البدلين وتاجيل الآخر ثم خص الشرع بعقد يوجب تعجيل الثمن وتاجيل المثمن وينعقد بلفظ البيع على الاصح وبالسلف والسلم كما فى الاختيار يقال اسلم اليه الدراهم فى البر اى قدمه اليه فالمشترى مسلم ورب السلم والبايع مسلم اليه والمبيع مسلم فيه والثمن رأس المال ج

[2] ورقعته بالضم اى غلظه فى الاصل ما يكتب ويرقع به الثوب وفى عمومه يدخل الحرير وقد اشترط بيان وزنه ايضا على الصحيح كما فى المحيط وكذلك الخز كما فى الظهيرية ج

مطلب السلم

متفاربا فبصح فى السمك المليح[1] لا فى الحيوان واطرافه وجلوده
والجواهر ولا بصاع وذراع معينين لم يدر قدره وشروطه بيان
جنسه كبر ونوعه كسقية وصفته كجيد وقدره واجله واقله شهر وقدر
رأس المال فى الكيلى والوزنى والعددى ومكان ايفاء مسلم فيه
لحمله مؤنة وقبض رأس المال قبل الافتراق شرط بقائه فلو كان
دينا وعينا بطل فى حصة الدين ولا يجوز التصرف فى رأس المال
والمسلم فيه قبل القبض والاستصناع[2] باجل سلم تعاملوا فيه اولا وبلا
اجل[3] فيما يتعامل فيه بيع فيجبر الصانع على العمل ولا يرجع الآمر
والمبيع هو العين لا العمل فلو جاء بما صنعه غيره اوهو قبل العقد
فأخذه صح ولا يتعين له بلا اختياره فصح بيعه قبل رؤية الآمر وصح

---

١ المليح اى القديد بالملح يقال سمك مليح ومملوح ولا يقال مالح الا فى لغة رديه
شرح وقايه

٢ والاستصناع لغة طلب العمل متعد الى مفعولين وشرعا بيع ما يصنعه عينا فيطلب فيه من الصانع العمل والعين جميعا فلو كان العين من المستصنع كان اجارة لا استصناعا كما فى اجارة المحيط وكيفيته ان يقول للصانع كخفاف مثلا اخرز لى من اديمك خفا صفته كذا ابكذا ادرهما ع

٣ وبلا ذكر اجل معلوم لا بد من هذا القيد لان التاجيل باجل غير معلوم لا يخرجه الى حد السلم
ايضاح الاصلاح

بيع الكلب والسباع علمت اولاً والذمى فى البيع كالمسلم الا فى
الخمر والخنزير فهما عندهم كالخل والشاة فى عقدنا ودرهم نثر فوقع
فى ثوب رجل فهو له ان اعدله او كفه والا فللآخذ واعتبر به سائر
المباحات ❁ فصل الصرف بيع الثمن بالثمن جنسا
بجنس او بغير جنس وشرطه التقابض قبل الافتراق وان
وقع فى البعض صح فيه فى اناء فضة وصار مشتركا وكذا فى السيف
المحلى ان خلصت الحلية بلا ضرر وبصرف القبض الى ثمنها
وان لم يقبض شئ بطل فيها وان لم تخلص بطل اصلا ❁

كتاب الشفعة

هى تملك العقار على مشتريه جبرا بمثل ثمنه ويثبت بقدر رؤس

الشفعاء

١ وفى التخصيص اشعار بعدم جواز بيع هوام الارض كالحية والعقرب والوزغ ودواب البحر غير السمك كالضفدع والسرطان لان جواز البيع يدور مع حل الانتفاع وحرم الانتفاع بها الكل فى المحيط وقال بعضهم ان بيع الحية يجوز اذا انتفع بها للادوية كذا فى المنية ولا يخفى ان هذه المسئلة مستدركة بما مر فى البيع الفاسد ج

مطلب الصرف

٢ لانه مكلف بمثل هذه الاحكام كالمسلم الا فى الخمر والخنزير فان بيعهما من المسلم باطل فهما اى الخمر والخنزير فى جواز عقده كالخل والشاة فى جواز عقدنا فيكون الخمر مثلية والخنزير قيميا عنده وفى تخصيص الخمر اشعار بجواز بيع سائر الاشربة المحرمة ولذا اوجب الضمان على المستهلك عنده ولم يجب عندهما ج

٣ هو لغة بمعنى الفضل فسمى به هذا العقد اذ لا ينتفع بعينه ولا يطلب منه الا الزيادة وبمعنى النقل فسمى به لاحتياجه فى بدليه الى النقل من يد الى يد قبل الافتراق درر

الشفعة لا الملك للخليط في نفس المبيع ثم للخليط في حق المبيع

كالشرب والطريق الخاصين كشرب نهر لا يجري فيه السفن وطريق

لا ينفذ ثم لجار ملاصق بابه في سكة اخرى ويطلبها في مجلس علمه

بالبيع وهو طلب مواثبة ثم يشهد على طلبه عند العقار او ذي يد من

بايع او مشتر فان اخر احدهما بطلت ثم يطلب عند القاضي وبتأخيره

شهرا تبطل عند محمد رح وبه يفتى فاذا طلب سأل القاضي الخصم فان

اقر بملك ما يشفع به او نكل عن الحلف على العلم بانه مالكه او برهن

الشفيع سأله عن الشراء فان اقر به او نكل عن الحلف او برهن الشفيع

قضى له بها فلزمه احضار الثمن وتحبس الدار له ولا يسمع البينة

على البايع حتى يحضر المشتري فيفسخ بحضوره ويقضي بالشفعة

۱ متعلق بثبت ج

۲ اي في كل جزء منه او بعض فيثبت للشريك في البيت ثم في الدار ثم في الاساس كما في النظم وغيره ج

۳ اي فيما لا بد منه من تابع له وعن ابي يوسف رح لا شفعة للغير مع الشريك في الرقبة وان سلم لانه حجبه ج

۴ بالجراي مسارعة من الوثوب سمي به ليدل على غاية التعجيل ج

۵ فلا يصح الاشهاد عند بايع ليس بذي يد على ما ذكره القدوري وعصام والناطفي واختاره الصدر الشهيد وذكر شيخ الاسلام وغيره ان الاشهاد يصح عنده استحسانا كما في المحيط ج

۶ ثم اي بعد الطلبين يطلب طلبا يسمى بطلب خصومة وتمليك عند القاضي اذا لم يسلم المشتري العقار اليه بان يقول الشفيع للقاضي ان فلانا اشترى عقار احدوده كذا وانا شفيعه بعقار لي حدوده كذا فمره ليسلمه الي ج

وعهدته على البايع [١] وللشفيع خيار الرؤية والعيب وان شرط

المشترى البراءة منه [٢] والقول للمشترى فى الثمن وبينة الشفيع

احق من بينته ولو ادعى المشترى ثمنا وبايعه اقل منه اخذ بقوله

قبل قبضه وبقول المشترى بعده واخذ فى حط بعض الثمن اوزيادته

باقلهما [٣] وفى حط الكل بالكل [٤] وفى الشراء بثمن مثلى بمثله وفى غيره

بقيمة الثمن ففى عقار بعقار اخذ كل بقيمة الآخر وفى ثمن موجل

بحال او طلب فى الحال واخذ بعد الاجل وفى بناء المشترى وغرسه

بالثمن وقيمتها مقلوعين اوكلف المشترى قلعهما وليست الا فى

بيع او هبة بعوض ولا فى شجر وثمر بيعا قصدا ولا فى بيع بخيار الا

بعد سقوطه ولا فى بيع الفاسد الا بعد سقوط فسخه ولا فى رد بخيار الا

في خيار

١ على البايع ظرف يتضمن اوخبر مبتدا وهو
عهدته من العهد الحفظ وباعتباره سمى بها
حقوق العقد كضمان الدرك وتسليم العقار
او الصك القديم وعن ابى يوسف ان
العهدة على المشترى ان ينقد الثمن
للبايع وفيه اشعار بانها تسمع على مشترذى
يد بلا حضور البايع لانه اجنبى وعلى
المشترى عهدته وله منع كتاب الشراء لانه
ملكه كما فى المحيط ج

٢ اى من العيب لان المشترى ليس بنائب
عن الشفيع فلا يملك اسقاط حقه برج

٣ حط البعض يظهر فى حق الشفيع حيث
ياخذ المبيع بالاقل لانه يلتحق باصل العقد
فكان الثمن ما بقى لا حط الكل لان العقد ح
يكون بيعا باطلا او هبة وعلى التقديرين
لايصح الشفعة درر

٤ اى اذا وهب البايع كل الثمن من
المشترى ياخذ الشفيع المبيع بكل الثمن
لان حط الكل لو التحق باصل العقد لكان
العقد اما هبة او بيعا فاسدا لعدم الثمن ولا
شفعة فى الهبة والبيع الفاسد برج

فى خيار عيب بلا قضاء ولا لمن باع او بيع له او ضمن الدرك بل
لمن شرى او اشترى له ويبطلها تسليمها بعد البيع لا قبله والصلح
مع بطلانه وموت الشفيع لا المشترى وبيع ما يشفع به قبل القضاء
بها وشفع حصة احد المشترين لا احد الباعة فان سلم شراء
زيد فظهر شراء غيره او الشراء بالف فظهر باقل او
بمثلى لا تسقط لا ان ظهر بقيمى قيمته الف او اكثر ❀

كتاب القسمة

هى تعيين الحق الشايع وغلب فيها الافراز فى المثلى والمبادلة
فى غيره فيأخذ كل شريك حصته بغيبة صاحبه ثم لا هنا وندب
نصب قاسم يرزق من بيت المال ليقسم بلا اجر وان نصب باجر

١ ولا لمن باع سواء كان اصيلا او وكيلا او بيع له اى وكل بالبيع ومدار الفرق على ان الشفعة تبطل باظهار الرغبة عن الدار لا فيها. ايضاح الاصلاح. لا اى لا تثبت لمن باع وكيلا كان او اصيلا لان اخذه بالشفعة يكون سعيا فى نقض ما تم من جهته وهو الملك واليد للمشترى وسعى الانسان فى نقض ما تم من جهته مردود درر

٢ يعنى اذا باع جماعة دارا من احد فليس للشفيع ان ياخذ حصة احدهم دون الباقى بل ياخذ الكل او ترك الكل لتفرق الصفقة على المشترى برج

٣ وان نصب الامام قاسما باجر عليهم مقدر غير زائد على اجر المثل صح ذلك النصب لان النفع لهم والكلام مشير الى ان للقاضى القسمة واخذ الاجرة لكنه غير مستحب كما فى المحيط لكن فى الخلاصة انه لم يأخذ للقسمة بل للكتابة بقدر اجر المثل وهو المختار. ج. ثم ان الاجر هو اجر المثل وليس له قدر معين فان باشر القاضى بنفسه القسمة فعلى رواية كون القسمة من جنس عمل القضاء لا يجوز له اخذ الاجر وعلى رواية عدم كونها منه جاز درر

١ ولا يقسم عند الكل وقيل عنده ان برهنوا
على انه معهم بطريق الملك مطلقا فطلبوا
القسمة حتى برهنوا على انه لهم اى ادعوا
ملكا مطلقا لا يقسم حتى يقيموا البينة عليه
لاحتمال ان يكون لغيره كما فى جامع الصغير
ج

٢ اى لا يقسم القاضى العقار ان برهنوا
على انه فى ايديهم حتى برهنوا انه لهم
لاحتمال ان يكون لغيرهم واليد فى العقار
لا يدل على الملك برج

٣ ولا يدخل من خارج التركة الدراهم او
الدنانير فى القسمة اى قسمة التركة عقارا كان
او منقولا الا برضاهم فلو كان فى قسم فضل لا
يسوى بالدراهم بل بما كان من جنس المقسوم
كفضل البناء فانه عوض بالارض دون القيمة
وعن ابى يوسف رح يقسم الكل باعتبار القيمة
وعن ابى حنيفة رح ان الاصل ان يقسم الارض
بالمساحة ويجوز ان يسوى النصيب الاجود
او البناء الفاضل بالدراهم والاول قول
محمد رح وهو احسن واوفق للاصول وينبغى
ان يستثنى ما اذا تعذر بان يكون قيمة
البناء اضعاف قيمة الارض او يقع
لاحدهما جميع البناء فانه يجعل القسمة فى
البناء على الدراهم والنفى اما بمعنى عدم
الجواز او بمعنى ترك الاولى وتمام الكلام
فى المضمرات والاختيار ج

صح وهو على عدد الرؤس ويجب كونه عدلا عالما بها ولا يعين
واحد ولا يشترك القسام وقسم بطلب احدهم ان انتفع كل بحصته
وبطلب صاحب الكثير فقط ان لم ينتفع الآخر لقلة حصته ولا يقسم الا
بطلبهم ان تضرر كل للقلة ولا الجنسان والرقيق والجواهر والحمام
الا برضاهم ودور مشتركة او دار وضيعة او دار وحانوت قسم
كل وحدها وصحت بالتراضى الا عند صغر احدهم وقسم نقلى
يدعون ارثه بينهم وعقار يدعون شراءه او ملكه مطلقا فان ادعوا
ارثه عن زيد لا حتى برهنوا على موته وعدد ورثته ولا ان برهنوا
انه معهم حتى برهنوا انه لهم ولا ان كان شيء منه مع الوارث الطفل
او الغائب ولا يدخل الدراهم فى القسمة الا برضاهم وان وقع

مسبيل قسم او طريقه فى قسم آخر صُرف عنه ان امكن والا فُسخت
وان اقرّ بالاستيفاء ثم ادّعى انّ بعض حصّته وقع فى يد صاحبه غلطا
صُدّق بالحجة وشهادة القاسمين حجة وفُسخت ان استُحق بعضٌ
مُشاعٌ فى الكلّ لا بعض حصّة احدهما بل يرجع وصحّت المهاياةُ [1]
فى سكون هذا بعضا من دار وهذا بعضا وخدمة عبد هذا يوما وهذا
يوما كسكنى بيت صغير وعبد بين هذا العبد هذا والآخر الآخر ❀

كتاب الهبة

هى تمليكُ عين بلا عوض وتصحّ بوهبتُ ونحلتُ ونحوهما وتتمّ
بالقبض فى مجلسها ولو بلا اذن وبعده باذن ولا تصحّ فى مُشاع يُقسم [2]
فان قُسم وسُلّم صحّ وكذا هبة لبن فى ضرع ونحوه لا دقيق فى برّ

١ المهاياة مفاعلة من التهيئة او من التهيؤ فكان احدهما يهئ الدار مثلا لانتفاع صاحبه او يتهيأ للانتفاع بها اذا فرغ صاحبه. ش. وكذا فى شرح الوقاية. المهاياة مفاعله وزننده بر خصوصده برى برينه موافقت ايلمك معناسنه دور هيئت معنا سندن ماخوذ در يقال هاياه فى الامر مهاياة اذا وافقه وعرف فقهاده بالتوافق والتراضى مقاسمة منافعدن عبارتدر كه استحسانا جايزدر اوقيانوس

٢ يقسم على وجه ينتفع به بعد القسمة كما قبلها كالدار والارض والبيت الكبير فانها منتفع بها فى الحالين ڤاولم ينتفع بها اصلا كعبد ودابة اولم ينتفع انتفاعا قبل القسمة كالحمام والطاحونة والبيت الصغير فانها تصح فكلما يوجب قسمته نقصانا فهو مما لا يقسم والا فمما يقسم فاذا وهب درهما لرجلين لا يصح لان تنصيف الدرهم لا يوجب نقصانا فهو مما يقسم والصحيح انه يصح لان الصحيح لا يكسر عادة فمما لا يقسم وعن ابى يوسف رح اذا وهب درهما من درهمين فان كانا متساويين لم يصح لانه مجهول وان كانا مختلفين يصح لان الموهوب قدر درهم وهو مشاع لا يقسم كما فى المحيط ج

وان طحن وسلم وهبة ما مع الموهوب له تامة كهبة الاب لطفله
وقبضه عاقلا وقبض من يربيه وهو معه والزوج للزوجة بعد
الزفاف معتبر فى هبة الاجنبى له وصح هبة اثنين دارا لواحد
وعكسه لا كتصدق عشرة على غنيين وصح على فقيرين ويصح
الرجوع عنها بتراض او حكم قاض ويمنعه زيادة متصلة وموت
احدهما وعوض اضيف اليها ولو من اجنبى وخروجها عن ملك
الموهوب له والزوجية وقت الهبة وقرابة المحرمية وهلاك
الموهوب وضابطها حروف دمع خزقه وهو فسخ من الاصل لا هبة
للواهب وهى بشرط العوض هبة ابتداء فشرط قبضهما وتبطل
بالشيوع وبيع انتهاء فيرد بالعيب والرؤية وتثبت الشفعة وان

١ وهلاك الموهوب اى تلف عينه او عامة منافعه
مع بقاء الملكية فلا يظن ان الخروج عن الملك مغن
عنه فلو لت بالماء تراب موهوب لم يرجع كما لو
وهب سيفا فجعله سكينا او سيفا اخر ولو وهب شاة
فذبحها رجع بلا خلاف كما فى المغنى ح

استثنى الحمل او شرط ما يفسد البيع بطلا وصحت الهبة وان اعتق الحمل ثم وهبها صحت وان دبره ثم وهبها لا وصح العمرى وهى جعل داره له مدة عمره بشرط ان يرد اذا مات و بطل الشرط ولا تصح الرقبى وهى ان مت قبلك فهى لك والصدقة لا تصح الا بالقبض ولا فى شايع يقسم ولا عود فيها ❀

كتاب الاجارة

هى بيع نفع معلوم بعوض كذا دين او عين ويعلم النفع بذكر المدة وان طالت لكن فى الوقف لا تصح فوق ثلث سنين و بذكر العمل كصبغ ثوب و باشارة كنقل هذا الى ثمة ولا تجب الاجرة بالعقد بل بتعجيلها او شرطه او باستيفاء النفع او التمكن منه فتجب لدار قبضت

١ بالضم اسم من الاعمار كما فى الصحاح يقال اعمرته الدار عمرى اى جعلتها له ليسكنها مدة عمره فاذا مات عادت اليه هكذا فعلوا فى الجاهلية كما ذكره ابن الاثير (ج

٢ وهى لغة بحركات الهمزة كما فى القاموس بيع المنافع كما فى الهداية فانها وان كانت فى الاصل مصدر اجر زيد ياجر بالضم اى صار اجيرا الا انها فى الاغلب تستعمل بمعنى الايجار اذ المصادر يقام بعضها مقام البعض فيقال اجرت الدار اجارة اى اكريتها ولم يجئ من فاعل بهذا المعنى على ما هو الحق كذا فى الرضى لكن فى القاموس وغيره انها اسم الاجرة ويقال اجره المملوك اجرا وآجره اياه ايجارا وهو اجره اى اكراه اى اعطاه ذلك باجرة وهى كالاجر ما يعود اليه من الثواب (ج

١ قوله طلبها للخبز في داره بعد اخراجه اي
الخبز الدال عليه المصدر من التنور لانه
تم العمل حينئذ وفيه اشارة الى انه يستحق
اجر ما اخرجه منه ولو بعضا بحسابه والى انه
لو خبز في دار نفسه لم يستحق الاجر بلا
تسليم كما اشير اليه في المضمرات ج

٢ ولا جير المجي بعياله الضمير للمستاجر
والباء متعلقة بمجي وهو مجرور باضافة
الاجير اليه واللام متعلقة بمحذوف خبر
مقدم وقوله ان مات بعضهم وجاء بمن بقي
شرط معترض بين الخبر والمبتداء وهو
اجره بحسابه والجملة جواب الشرط يعني من
استاجر رجلا ليذهب الى البصرة ويجيء
بعياله وهم معلومون فذهب فوجد بعضهم
قد ماتوا فجاء بمن بقي فله اجره بحسابه لان
الاجر يقابل تحميلهم وقد اوفى الاجير بعض
المعقود عليه فيستحق العوض بقدره
مولانا علي القاري

٣ لا شي له من اجرة الذهاب والمجي للزاد
بلا خلاف وللكتاب عندهما واما عند محمد رح
فاجرة الذهاب واجبة سواء شرط المجي
بالجواب ام لا كما في النهاية وغيره ج
وفي المحيط وكذا لو استاجر رجلا ليبلغ
رسالته الى فلان ببغداد فلم يجد فلانا وعاد
فله الاجر لقطع المسافة لانه الذي في وسعه
لا الاسماع مولانا علي القاري

ولم يسكنها وتسقط بالغصب بقدر فوت تمكنه وللموجر طلب الاجرة
للدار والارض لكل يوم وللدابة لكل مرحلة وللقصارة والخياطة
اذا اتمت وللخبز بعد اخراجه من التنور فاذا احترق بعد ما اخرج
فله الاجر وقبله لا ولا غرم فيهما وللطبخ بعد الغرف ولضرب اللبن
بعد اقامته ويحبس العين للاجر من خلط ملكه بها كالصباغ فان
حبس فضاع فلا غرم ولا اجر بخلاف الحمال ولمن اطلق له العمل ان
يستعمل غيره فان قيد بيده لا ولا جير المجي بعياله ان مات بعضهم
وجاء بمن بقي اجره بحسابه وحامل كتاب او زاد الى زيد باجر ان رده
لموته لاشي له وصح استجار دارا او دكان بلا ذكر ما يعمل فيه وله كل عمل
فيه سوى موهن البناء لا استجار ارض حتى يسمي ما يزرع او يعمه

وتكون

وتكون الارضُ خاليةً عن الزراعة فان استأجرها للبناء او الغرس
صحّ واذا انقضت المدّةُ سلّمها فارغة الّا ان يغرم المؤجر قيمته
مقلوعا ويتملّكه بلا رضاء المستأجر ان تقّص القلعُ الارضَ والّا
فبرضاءه او يرضى بتركه فيكون البناء او الغرس لهذا والارض
لهذا او الرَطبة كالشّجر وضمن الحصّة بالزّيادة على حمل ذُكر ان
اطاق وكلّ القيمة ان لم يُطق ❀ **فصل** يُفسدها شروطٌ
تُفسد البيع فيجب اجر المثل لا يزاد على المسمّى وصحّ اجارة دار كلّ
شهر بكذا بلا بيان المدّة في واحد فقط وفي كلّ شهر يسكن في اوّله
وان سمّى اوّل المدّة فذاك والّا فوقتُ العقد فان كان حين يهلّ
اعتُبر الاهلّةُ والّا فالايّام كالعدّة واجارةُ الحمّام والحجّام والظّئر

١ اى جملة الشهور كستة اشهر وفيه اشعار بانه لو بين جملة المدة كعشرة اشهر صح فى الكل كما فى الكافى فى واحد هو الشور الاول وقيل فى الاشهر الثلثة الاول كما فى النهاية وفى ظرف لصح فقط اى موقوف فى الشهور لان كلمة كل للعموم وانه مجهول فاذا تم الشهر الاول فالكل منهما فسخ الاجارة بمحضر صاحبه وكذا بلا محضره عنده خلافا للطرفين وقيل لا يصح بلا خلاف كما فى النهاية ج

مطلب اجارة الفسد

٢ اى فى الساعة الاولى من الليلة الاولى وقيل فى الليلة الاولى وهذا اصح كما فى المضمرات والصحيح احد الطرق الثلثة اما ان يقول قبل مضى الشهر الاول فسخت الاجارة فيتوقف الفسخ الى انقضاء الشهر فيعمل حينئذ او يقول قبله فسخت العقد رأس الشهر فيفسخ عند اهلال الهلال او يفسخ فى الليلة الاولى مع اليوم وهذا كله اذا لم يعجل فى الاجرة والا فلم يفسخ كل فيما عجل كما فى النهاية ج

باجر معين و بطعامها و كسوتها و للزوج وطؤها لا فى بيت المستاجر ولَه فى نكاحٍ ظاهر فسخُها ان لم ياذن لها لا ان اقرّت بنكاحه ولاهل الصّبى فسخُها ان مرضت او حبلت وعليها غَسلُ الصّبى وثيابه واصلاحُ طعامه ودَهْنه وعلى ابيه الاجْرُ وثمنها[1] فان ارضعته بلَبن شاة اوغذته بطعام ومضت المدة فلا اجرلها ولا تصح للعبادات كالاذان والامامة وتعليم القران ويُفْتى اليوم بصحّتها ولا للمعاصى كالغناء والنّوح ولا لعَسْب التّيس[2] ولا اجارة المُشاع الّا من الشّريك ولا اجارة الرّحى ببعض دقيقه ونحوه ولا الجمع بين الوقت والعمل[3] ❀

فصـــــل الاجير المشترك يستحق الاجْر بعمله وله ان يعمل للعامّة كالقصّار ونحوه ولا يَضمن ماهلك فى يده وان شُرط عليه الضّمان

بل

١ اى ثمن نحو الصابون والثياب والطعام والدهن للعرف ج

٢ ولا لعسب التيس بفتح العين وسكون السين المهملتين اى نزو الذكر على الانثى واعطاء الكراء على النزو لانه حرام بالسنة والعسب ضراب الفحل واعطاء الكراء عليه والتيس فى الاصل الذكر من الظباء والمعز والوعول كما فى القاموس ج

٣ وقالا صحيحة ويقع العقد على العمل وذكر الوقت للتعجيل تصحيحا للعقد عند تعذر الجمع بينهما فيرتفع الجهالة له ان المعقود عليه مجهول لان ذكر الوقت يوجب كون تسليم النفس فى ذلك اليوم معقودا عليها وذكر العمل يوجب كونه معقودا عليه ولا ترجيح ونفع المستاجر فى الثانى ونفع الاجير فى الاول فيفضى الى المنازعة هذا اذا اخر الاجر واما اذا وسطه فيذكر الاول عملا كان اووقتا وذكر الاجر بعده يتم العقد فكان ذكر الثانى بعد ذلك ان كان وقتا للتعجيل وان كان عملا فلبيان العمل فى ذلك الوقت فلا يفسد العقد ذكره فى الخانية ايضاح الاصلاح • وعنه فى المبين اذا قال فى اليوم جاز بخلاف اليوم (تتمه)

مطلـــــب اجير المشترك

بل بعمله الا الآدمى ان لم يتجاوز المعتاد والاجير الخاص يستحق
بتسليم نفسه مدته وان لم يعمل كالاجير لرعى الغنم ولا يضمن ما
هلك فى يده او بعمله وان ردد الاجر بترديد العمل يجب اجر ما عمل
وان ردد فى عمله اليوم او غدا فله ماسمى ان عمل اليوم واجر مثله
ان عمل غدا فلا يتجاوز المسمى ولا يسافر بعبد مستأجر للخدمة
الا بشرط ❀ فصل تفسخ بعيب اخل بالنفع كدبر
الدابة فلو انتفع بالمعيب او ازيل العيب سقط خياره وبخيار الشرط
والرؤية وبالعذر وهو لزوم ضرر لم يستحق بالعقد كسكون وجع
ضرس استوجر بقلعه ولحوق دين لا يقضى الا بثمن ما آجر وسفر
مستأجر عبد للخدمة مطلقا او فى المصر وافلاس مستأجر دكان

(تتمه) بالنصب كما فى المحيط وفيه اشارة الى انه لو توسط الاجرة بينهما صح لانه يذكر احدهما مع الاجرة تم العقد والباقى للتعجيل او تعيين العمل ج

١ لان الادمى غير مضمون بالعقد بل بالجناية ولذا يتحمله العاقلة وضمان العقود لا يتحمله العاقلة شرح وقاية واصلاح الايضاح

مطلب فسخ الاجارة

ليتجر فيه وخياط استأجر عبدا ليخيط فترك عمله وبدأ مكترى

الدابة من سفره بخلاف بدأ المكارى وترك خياطة مستأجر عبد

ليخيط ليعمل فى الصرف وبيع ما آجره وتنفسخ بموت احد العاقدين

عقدها لنفسه وان عقدها لغيره فلا كالوكيل والوصى ومتولى

الوقف ولو قال لغاصب داره فرغها والا فأجرتها كل شهر بكذا

فسكت ولم يفرغ يجب المسمى وصح الاجارة وفسخها والمزارعة

والمساقات والوكالة والكفالة والمضاربة والقضاء والامارة

والايصاء والوصية والطلاق والعتاق والوقف مضافة الى

المستقبل لا البيع واجازته وفسخه والقسمة والشركة

والهبة والنكاح والرجعة والصلح عن مال وابراء الدين ❀

كتاب

ا وصح اربعة عشر عقدا مضافة الى الزمان
المستقبل الاجارة مثل ان يقول فى ذى
الحجة اجرتك هذه الدار بكذا من هذا اليوم
الى سنة لان الاجارة تنعقد ساعة فساعة
وفيه اشعار بانه لو اراد نقض هذه الاجارة
قبل مجئ ذلك الوقت لم يجز فلو عجل بالاجرة
يملك وفى رواية جاز فلم يملك بالتعجيل
والفتوى على الاول وبانه لو باع قبل ذلك
صح البيع وعليه الفتوى وبانه لو علق وقال
فى وسط الشهر اذا جاء راس شهر كذا فقد
اجرتك لم يجز كما قال ابو القاسم الصفار
وذهب الفقيه ابو الليث وابو بكر الاسكاف
انه جاز الكل فى قاضيخان والفرق ان
الاضافة تنعقد سببا بخلاف التعليق الاترى
لو قال لله على ان اتصدق بدرهم غدا فعجله
جاز ولو قال ان فعلت كذا فعلى ان اتصدق
بدرهم لم يجز وتمامه فى الاصول ج

كتاب العارية

١ هي تمليك نفع بلا عوض وتصح باعرتك ومنحتك وحملتك على دابتي واخدمتك عبدي وداري لك سكنى وعمري سكنى ويرجع المعير متى شاء ولا تضمن بلا تعد ان هلكت ولا تؤجر فان آجرها ٢ فعطبت ضمنه المعير ولا يرجع على احد او المستاجر ويرجع على موجره ان لم يعلم انه عارية ويعار ما اختلف استعماله اولا ان لم يعين منتفعا وما لا يختلف ان عين ٢ وكذا الموجر فمن استعار دابة او استاجرها مطلقا يحمل ويعير له ويركب ويركب وايا فعل تعين وضمن بغيره وان اطلق الانتفاع في الوقت والنوع انتفع ما شاء اي وقت شاء وان قيد ضمن بالخلاف الى شر فقط وكذا

١ هي اي العارية بالتشديد وقد يخفف منسوبة الى العار فان طلبها عيب كما قال الجوهري وابن الاثير ورده الراغب وغيره بان العار يائي والعارية واوي على ما صرحوا انفسهم به وفي المبسوط وغيره انها من العرية وهي تمليك الثمار بلا عوض ورده المطرزي وغيره بالمشتقات استعاره منه فاعاره واستعاره الشئ على حذف من والصواب ان المنسوب اليه العارة اسم من الاعارة ويجوز ان يكون من التعاور التناوب وان يكون الياء لا لمعنى كالكرسي ذكره الزاهدي ج

٢ ان عين المعير منتفعا لان التقييد بالمنتفع فيما لا يختلف استعماله لا يفيد لعدم التفاوت بخلاف ما يختلف استعماله لان المعير رضي بذلك المعين دون غيره على القارئ وهذا فيما اذا عين المنتفع ولم ينهه عن الدفع الى غيره اما اذا نهى عن الدفع الى غيره فدفع فهلك ضمن مطلقا سواء اختلف استعماله اولا ذكره في الخلاصة برج

تقييد الاجارة بنوع او قدر وردّها الى اصطبل مالكها او مع عبده او
اجيره مسانهة او مشاهرة او مع اجير ربها او عبده يقوم على دابة
او لا تسليم كردّ مستعار غير نفيس الى دار مالكه بخلاف ردّ الوديعة
والمغصوب الى دار مالكهما وعارية النقدين والمكيل والموزون
والمعدود قرض وصحّ اعارة الارض للبناء والغرس وله ان يرجع
عنها ويكلّف قلعهما وضمن ما نقص بالقلع ان وقّتها ورجع قبله وكره
الرجوع قبله ولو اعار للزرع لا يأخذ حتى يحصد وقّت او لا واجرة ردّ
المستعار والمستأجر والمغصوب على المستعير والموجر والغاصب ❀

كتاب الوديعة

هى امانة تُركت للحفظ وضمانها كالعارية وله حفظها بنفسه وعياله

ا هى فعيلة بمعنى مفعولة بناء النقل الى
الاسمية من ودع ودعا اى ترك وكلاهما
مستعمل فى القران والحديث كما قال ابن
الاثير فلا ينبغى ان يحكم بشذوذهما وفى
المغرب يقال اودعت زيدا مالا واستودعته
اياه اذا دفعته اليه ليكون عنده فانا مودع
ومستودع بالكسر وزيد كالمال مودع
ومستودع بالفتح وشرعا امانة تركت للحفظ
فيه ادنى تسامح والمعنى ترك امانة ودفعها
ليحفظها فخرج العارية لانها للانتفاع
فالامانة مصدر امن بالضم اى صار امنا سمى
بها ما يؤمن عليه فهى اعم من الوديعة
لاشتراط قصد الحفظ فيه بخلاف الامانة كما اذا
اوقع الريح ثوب احد فى حجر احد ويبرأ
عن الضمان بالوفاق فيها بخلاف الوديعة
الا اذا انكرها كما فى شروح الهداية وغيرها
لكن الامانة عين والوديعة معنى فيكونان
متباينين كما لا يخفى وفيه اشعار بانها عقد
استحفاظ فيلزم الايجاب والقبول ولو دلالة
ولذا لو قال لصاحب الحمام اين اضع ثيابى
فقال هناك فوضعه فيه ثم خرج عنه ولم يجد
ضمن كما لو وضع ثوبه عند احد ولم يقولا
شيئا اما لو قال لم اقبله لم يضمن بالهلاك
لان الدلالة لا يعارض الصريح كما فى
المحيط وغيره ج

وان

وان نهى والسفر بها عند عدم النهى والخوف ولو حفظ بغيرهم ضمن
الا اذا خاف الحرق او الغرق فوضعها عند جاره او فى فلك آخر
فان حبسها بعد طلب ربها قادرا على التسليم او جحدها او خلطها بماله
حتى لا يتميز او تعدى فلبس او ركب او حفظ فى دار امر به فى
غيرها او جهلها عند الموت ضمن وان ازال التعدى زال ضمانه
وان اختلطت بلا فعله اشتركا ولا يدفع الى احد المودعين قسطه
بغيبة الآخر ولاحد المودعين دفعها الى الآخر فيما لا يقسم ودفع
نصفها فيما يقسم وضمن دافع الكل لا قابضه ولا اعتبار للنهى عن
الدفع الى من لا بد له من حفظه وعن الحفظ فى بيت من دار الا ان
يكون له خلل ظاهر ولو اودع المودع فهلكت ضمن

ا وله السفر بها وان كان له مؤنة وفيه رمز
الى انه لا فرق بين السفر الطويل والقصير
وهذا عند ا وقال محمد لا يسافر مطلقا وقال
ابو يوسف لا يسافر سفرا طويلا كما فى
النظيرة عند عدم النهى عنه بان امره
بالحفظ مطلقا واما اذا قال احفظها فى هذا
المصر ولا تخرجها منه فان كان سفرا له بد منه
ضمن وان كان سفرا لا بد منه وكان فى
المصر من فى عياله فكذلك والا لم يضمن
كما فى المحيط ج

الاول ولو اودع الغاصب ضمن ايا شاء

كتاب الغصب

هو اخذ مال متقوم محترم علنا بلا اذن[1] مالكه بزيل يده فلا غصب فى العقار حتى لو هلك فى يده لا يضمن وما نقص بفعله يضمن واستخدام العبد غصب[2] لا جلوسه على البساط[3] وحكمه لاثم لمن علم ورد العين قائمة والغرم[4] هالكة ويجب فى المثلى المثل كالمكيل والموزون والعددى المتقارب فان انقطع المثل فقيمته يوم يختصمان وفى غير المثلى قيمته يوم الغصب كالعددى المتفاوت فان ادعى الهلاك حبس حتى يعلم انه لو بقى لظهر ثم قضى عليه بالبدل والقول فيه للغاصب ان لم يقم حجة الزيادة فان ظهر وقيمته اكثر وقد

١ بلا اذن من له الاذن احترز به عن الوديعة وانما لم يقل بلا اذن مالكه لان كون الاخذ ملكا ليس بشرط لوجوب الضمان فان الموقوف مضمون بالاتلاف وليس بمملوك اصلا صرح به فى البدايع بزيل يده بفعله فى العين لا بد من هذا القيد على اصل الشيخين وبدونه ينطبق الحد على قول محمد رح على ما ستقف عليه ايضاح الاصلاح

٢ واستخدام القن وحمل الدابة غصب لا جلوس على البساط اذ فى الاولين اثبت فيه اليد المصرف ومن ضرورته ازالة يد المالك بخلاف الاخير فان الجلوس عليه ليس بتصرف فيه ايضاح الاصلاح

٣ لا جلوسه على البساط لعدم ازالة اليد بالاستيلاء اذ لم يوجد منه النقل والتحويل والبسط فعل المالك وقد بقى اثر فعله فى الاستعمال فلم يكن اخذا عن يده درر

٤ والغرم هالكة برفع الغرم عطفا على الرد لا بالجر عطفا على العين كما توهم اذ لا يناسب لفظ الرد الا ان يحمل على التغليب برج

ضمن بقوله اخذه المالك ورد بدله او امضى الضمان وان ضمن لا
بقوله فهو للغاصب وان آجر المغصوب او الامانة او ربح بالتصرف
فيهما تصدق الآن يكونا دراهم او دنانير لم يشر اليهما او اشار
ونقد غيرهما وان غصب وغير فزال اسمه واعظم منافعه ضمنه وملكه
بلا حل قبل اداء بدله كذبح شاة وطبخها وجعل صفر اناء بخلاف
الحجرين فهما للمالك بلا شيء ولو خرق ثوبا وفوت بعض عينه او
بعض نفعه طرحه المالك عليه واخذ قيمته او اخذه وضمن نقصانه
وفى الخرق اليسير ضمن مانقص ومن بنى فى ارض غيره او غرس
أمر بالقلع والرد وللمالك ان يضمن قيمة بناء او شجر أمر بقلعه
ان نقصت به وان حمر الثوب ضمنه ابيض او اخذه وغرم ما زاد

١ تصدق الغاصب او الامين وجوبا بالاجرة والربح عندهما خلافا لابى يوسف رح وفيه اشارة الى ان كلا من الاجرة والربح صار ملكا لهما ملكا خبيثا وحراما لخبث السبب وهو التصرف فى ملك الغير وكل حلال عنده لان المضمونات تملك باداء الضمان والى انهما لا يصرفان فى حاجتهما الا اذا كانا فقيرين فالغنى منهما لو تصرف تصدق بمثله والى انه لو ادى الى المالك حل له التناول لزوال الخبث كما فى الهداية والى انهما لا يصيران حلالين بتكرر العقود وتداول الالسنة كما فى الكرمانى ج

٢ ونقد غيرهما فانه لا يتصدق به لانه حلال وفيه اشارة الى انه لو اشار اليهما ونقدهما تصدق لانه وان لم يتعين بالاشارة الا ان ضم النقد يورث الخبث هذا كله عند الكرخى وعليه الفتوى دفعا للحرج فى هذا الزمان كما فى الذخيرة وغيره الا ان مشايخنا قالوا انه لا يطيب بكل حال وهو المختار لاطلاق المبسوط والجامعين والى انه لو تزوج باحدهما امرأة او اشترى امة او ثوبا او طعاما حل الانتفاع ولم يتصدق بشيء فى قولهم لان الحرمة عند اتحاد الجنس وكل منها مخالف للدرهم او الدينار كما اشير اليه فى الهداية وغيره ج

الصبغ وان سود ضمنه ابيض او اخذه ولاشئ للغاصب وان باع او اعتق ثم ضمن نفذ البيع لا العتق، وزوايد الغصب متصلة او منفصلة لا تضمن ان هلكت الا بالتعدى او المنع بعد الطلب وخمر المسلم وخنزيره ومنافع الغصب لا يضمن بخلاف السكر والمنصف والمعزف فتجب قيمته لا للهو ومن حل قيد عبد او فتح قفص طائر لا يضمن ومن سعى بغير حق اوقال مع حاكم يغرم انه وجد مالا فغرمه يضمن ۞

كتاب الرهن

هو حبس مال متقوم بحق يمكن اخذه منه كالدين و ينعقد بايجاب وقبول و يلزم ان سلم محوزا مفرغا مميزا و التخلية تسليم كما فى البيع وضمن باقل من قيمته ومن الدين فلو هلك وهما سواء سقط دينه

وان كان

١ والمعزف اى معزف مسلم او ذمى بالكسر وسكون العين المهملة وفتح الزاء و الفاء نوع من الطنابير يتخذه اهل اليمن كما فى المغرب ج

٢ ولو كتب عامل اسامى اهل بلد بامر سلطان ودفع الى اعوانه فاخذ وامنهم دراهم فالمظلمة على كل من الثلثة فى الدنيا والاخرة وذكر الصدر الشهيد انه لو امر انسانا باخذ مال الغير فالضمان على الاخذ لان الامر لم يصح وهكذا فى كل موضع يكون الامر فيه غير صحيح الكل فى الجواهر ج

٣ بحق اى بسبب حق مالى ولو مجهولا واحترز به عن نحو القصاص والحد واليمين يمكن اخذه منه اى استيفاء هذا الحق من ذلك المال و احترز به عن نحو ما يفسد كالجمد وعن نحو الامانة و ام الولد والمكاتب والمدبر لكنه لا يتناول ما كان اقل من الدين ج

٤ يمكن اخذه منه كلا او بعضا كما اذا كان قيمة المرهون اقل من الدين ايضاح

٥ محوزا اسم مفعول من الحوز الجمع اى مجموعا غير متفرق كالثمر على الشجر كما فى الزاهدى او معلوما يمكن حيازته فان كونه مجهولا يخل بقبضه كما فى الاختيار او مقسوما فانه لم يصح مشاعا كما فى الكرمانى ج

وان كان قيمته اكثر فالفضل امانة وفي اقل سقط من دينه بقدره
ورجع المرتهن بالفضل ويحفظ كالوديعة وان تعدى ضمن كالغصب
ولا يصح فيهما رهن واجارة واعارة وايداع وفي الموجر الاول
وفي المعار الاولان ولا يبطل الرهن لو فعل[1] لكن يضمن كما مر وجعل
الخاتم في الخنصر[2] تعد وفي اصبع اخرى حفظ واذا طلب دينه امر
باحضار رهنه الا اذا وضع عند عدل فيسلم كل دينه ثم رهنه وكذلك
ان طلب في غير بلد العقد ان لم يكن للرهن مؤنة حمل وعليه
مؤن حفظه وعلى الراهن مؤن تبقيته وجعل الآبق ومداواة الجرح
منقسم على المضمون والامانة ❁ فصل لا يصح[3] رهن مشاع
وثمر على نخل دونه وزرع ارض او نخلها دونها والحر وفروعه ولا

١ او فعل واحدا من العقود الاربعة لانه تعد لا ينافيه عقد الرهن ج

٢ في الخنصر اليمنى او اليسرى بكسر الصاد وبفتح الاصبع الصغرى تعد واستعمال لا حفظ وفيه اشارة الى انه لو جعل الخاتم فوق خاتم له لم يضمن الا اذا كان ممن يتجمل بخاتمين كما في قاضيخان ج

٣ لا يصح ويبطل كما في العطوفات بعده على ما في النتف وغيره ج

مطلب لا يصح رهن مشاع

١ اى بمقابلة امانة منها كالوديعة والعارية
والاستاجر والشفعة ومال المضاربة والشركة
والبضاعة وغيرها حتى لواودع زيد عند
عمرو وديعة واخذ زيد من عمرو رهنا لم
يجز وفيه اشعار بانه لو اخذ برد العارية او
بدل الاجارة رهنا جاز كما فى النظم ولايصح
بعين مضمونة بغيرها من الثمن وغيره مثل
المبيع فى يد البايع حتى لواشترى عينا ولم
يقبض فاخذ من البايع رهنا كان باطلا
ولذا لم يضمن البايع بشئ بهلاك الرهن ج
٢ اى تم العقد واخذ المرتهن راس مال
السلم اوثمن الصرف اوالمسلم فيه حكما ش
٣ فان وكل الراهن العدل اوغيره من نحو
المرتهن ببيعه اى الرهن مطلقا وعند انتهاء
اجل الدين صح ذلك التوكيل بالبيع مطلقا
اوعند حلول اجله نشر على ترتيب اللف كما
فى قاضيخان وغيره فالتخصيص بالحلول من
الظن وفيه رمز الى ان تاجيل دين الرهن لم
يفسد الرهن بخلاف تاجيل نفس الرهن لانه
ينافى دوام الحبس كما فى المنية ج
٤ فان شرط هذا التوكيل فى عقد الرهن
لم ينعزل الوكيل لانه من توابع العقد بالعزل
اى عزل الراهن فبقى ببقاء العقد ج

مطلـــــب وقف بيع الراهن

بالامانات ١ والمبيع فى يد البايع والقصاص وصح بعين مضمونة
بالمثل او بالقيمة وبالدين ولو موعودا بان رهن ليقرضه كذا
فهلكه فى يد المرتهن عليه بما وعد وبراس مال السلم وثمن
الصرف والمسلم فيه فان هلك فى المجلس فقد اخذ ٢ وان افترقا
قبل نقد وهلك بطلا ويتم بقبض عدل شرط وضعه عنده ولا اخذ
لاحدهما منه وهلكه معه هلك رهن فان ٣ وكل العدل اوغيره ببيعه صح
فان ٤ شرط فى الرهن لم ينعزل بالعزل وبموت احد الا بالوكيل
واذا حل الاجل والراهن او وارثه غائب اجبر الوكيل على البيع
كوكيل بالخصومة غاب موكله واباها واذا باع العدل فالثمن رهن
فهلكه كهلكه ❀ فصـــل وقف بيع الراهن رهنه ان اجاز

مرتهنه او قضى دينه نفذ وصار ثمنه رهنا وان لم يجز وفسخ لا ينفسخ
فى الاصح وصبر المشترى الى فك الرهن او رفع الى القاضى
ليفسخ وصح اعتاقه وتدبيره واستيلاده رهنه فان فعلها غنيا ففى
دينه حالا اخذ الدين وفى المؤجل قيمته رهنا الى محل الاجل وان
فعلها فقيرا ففى العتق سعى فى اقل من قيمته ومن الدين ورجع
على سيده غنيا وفى اختيه سعى فى كل الدين ولا رجوع واتلافه رهنه
كاعتاقه غنيا واجنبى اتلفه ضمنه مرتهنه وكان رهنا معه ورهن اعار
مرتهنه راهنه او احدهما باذن صاحبه آخر سقط ضمانه ولكل منهما ان
يرده رهنا وان مات الراهن قبل رده فالمرتهن احق من غرمائه
ومرتهن اذن باستعمال رهنه ان هلك قبل عمله او بعده ضمن

١ فقيرا اولى مما وقع فى بعض النسخ معسرا (ج)

٢ ومن الدين وقضى به الدين ان كان حالا ووضعه رهنا عنده ان كان مؤجلا فاذا حل الدين قضى به وكيفية ذلك ان ينظر الى قيمة العبد يوم العتق والى قيمته يوم الرهن والى الدين فيسعى فى الاقل منها لان المرتهن لما تعذر عليه الوصول الى حقه من جهة المعتق يأخذه من المنتفع بالعتق وهو العبد والمحتبس عند العبد قدر قيمته فلا يزاد عليها وعند المرتهن قدر الدين ولا يزاد عليه (ش)

كالرهن وحال عمله لا و صح استعارة شئ ليرهن فان اطلق او قيد

يجرى عليه فان خالف وهلك ضمن القيمة وان وافق وهلك فقدر

دين اوفاه منه ولا يمتنع المرتهن اذا قضى المعير دينه وفك رهنه

ورجع على الراهن ولو هلك مع الراهن قبل رهنه او بعد فكه لا

يضمن وجناية الراهن على الرهن مضمونة وجناية المرتهن تسقط

من دينه بقدرها وجناية الرهن عليهما او على مالهما هدر ونماء

الرهن رهن لكن يهلك بلا شئ وان هلك الاصل وبقى هو فك بقسطه

يقسم الدين على قيمته يوم الفك وقيمة الاصل يوم القبض وتسقط

حصة الاصل وتبديل الرهن والزيادة فيه يصح وفى الدين لا ولو

هلك الرهن بعد الابراء هلك بلا شئ لا بعد القبض او الصلح

١ لا يضمن لانه يد العارية حتى لا يسقط شئ من الدين وكذلك لو قرا المرتهن من المصحف الرهن باذن الراهن فهلك حال القراءة لم يضمن وبعد الفراغ ضمن لانه عاد رهنا وفيه اشعار بانه لو استعمل بغير اذنه فهلك حال الاستعمال ضمن والضمان رهن كما فى الذخيرة ولو اباح سكنى الدار للمرتهن فوقع بسكناه خلل وخربت بعضه لم يسقط شئ من الدين لانه صار بالاباحة عارية ولو اباح له اكل ثمار البستان اولبن الشاة فلا بأس به ان لم يكن مشروطا والا صار قرضا فيه منفعة فيكون ربا كما فى الجواهر ج

٢ وان وافق المستعير بما قيد به المعير وهلك وصار ذا عيب فقدر دين اوفاه اى فقد ضمن المستعير مقدار دين ادى هذا القدر منه اى ذلك المعار فان كان قيمته مثل الدين او اكثر ضمن قدر الدين وان كانت اقل وجب على الراهن للمرتهن بقية الدين ولا يمتنع المرتهن عن دفع الرهن المعار الى المعير فانه يجبر على دفعه اذا قضى المعير دينه اى المرتهن ولو بغير رضاه لان المعير له حق القضاء لتخليص ملكه بخلاف ما اذا تبرع اجنبى بقضاء دينه فان للمرتهن ان يمتنع عن دفع الرهن ح ولا ضرورة الى قوله وفك رهنه ج

او الحوالة فيرد ما قبض وتبطل الحوالة وكذلك لو
تصادقا على ان لا دين له ثم هلك هلك بالدين ❁

كتاب الكفالة

هى ضم ذمة[٢] الى ذمة فى المطالبة لا فى الدين[٣] وهو الاصح وهى اما
بالنفس وتنعقد بكفلت بنفسه وبما صح اضافة الطلاق اليه وكذا
بضمنته او على او الى او انا به زعيم او قبيل ولا جبر عليهما[٤] فى حد
وقصاص ويلزمه احضار المكفول به مطلقا او فى وقت عين ان طلب
المكفول له فان لم يحضر حبسه الحاكم ويبرء بموت من كفل به
وبتسليمه حيث يمكنه مخاصمته وبتسليمه نفسه هنا وان شرط تسليمه
عند القاضى وان مات المكفول له فلوصيه او وارثه مطالبته به وان

[١] اى حوالة الراهن المرتهن بالدين على رجل سواء كان للراهن عليه دين ام لا فانه ضمن قياسا واستحسانا لتوهم وجود الدين بخلاف الابراء ولذا لو ابرء رب الدين المديون بعد الاداء كان له ان يسترده ج
[٢] اى ضم ذمة الكفيل الى ذمة المكفول ش
[٣] لانها فى الكفالة بالدين ضم ذمة الى اخرى فى الدين والاستيفاء من احدهما كالغاصب وغاصب الغاصب على ما ذهب اليه بعض المشايخ لانه صار دين دينين وهو غير معقول ولذا لا يصح هبة الدين من غير من عليه الدين وصحة الهبة من الكفيل للضرورة ج وهبة الدين لغير من عليه الدين تصح اذا سلط عليه والكفيل مسلطا على الدين فى الجملة كذا فى الكافى درر
[٤] عليهما اى على الكفالة بالنفس ش

كفل بنفسه على انه ان لم يواف به غداً فعليه المال صح فان لم يسلم غدا ضمن المال ولم يبرأ من الكفالة بالنفس وان مات المكفول عنه ضمن المال واما بالمال فتصح وان جهل المكفول به اذا صح دينه نحو كفلت بما لك عليه او بما يدركك فى هذا البيع او علق الكفالة بشرط ملائم نحو ما بايعت فلانا او ما ذاب لك عليه او ما غصبك فعلى وان علق بمجرد الشرط فلا كان هبت الريح وان كفل بما لك عليه ضمن ما قامت به بينة وان لم تقم فالقول للكفيل وصدق الاصيل فى الزائد على نفسه فقط واذا طالب الداين احدهما فله مطالبة الآخر وتصح بامر الاصيل وبلا امره فان امر رجع عليه بعد ادائه وان لوزم لازم اصيله وان حبس حبسه وابرائه وتاجيله يسرى الى الكفيل لا عكسه

وان

١ واما بالمال عطف على قوله بالنفس ظاهر كلام المتن مشعر بانحصار الكفالة فى القسمين لكن ذكر فى الفصول العمادية انه يجوز الكفالة برد المستعار والمغصوب ويجبر الكفيل على الرد كالاصيل وكذا الكفالة بتسليم المبيع وتسليم الرهن الى الراهن ونحوهما من الافعال الواجبة برج

٢ اذا صح دينه اى لم يسقط من المتعاقدين الا بالاداء او الابراء كما فى شروح الهداية وغيرها فيخرج عنه ثمن المبيع بشرط الخيار فانه سقط بالفسخ وكذا بدل الكتابة فانه سقط بالتعجيز كما فى المشاهير لكن فى النظم انها تصح ببدل الكتابة ويشكل بدين ميت مفلس فانه صحيح ولم يصح الكفالة به كما يأتى فالاحسن ان يزاد او بالموت والظرف متعلق بقوله فتصح نتيجة للسابق ولا يلزم منه ان الكفالة بالعين لم تصح ولذا قال فى الهداية ان الكفالة بالاعيان المضمونة تصح وفيه اشعار بان الكفالة بالنفس تصح بدون الدين كما مر ج

وان صالح الكفيل عن الف على مائة رجع بها وعلى جنس آخر
فبالالف وعن موجب الكفالة لا يبرء الاصيل ولا يصح تعليق البراءة
عنها[1] بشرط كسائر البراءات ولا الكفالة بالحدود والقصاص
وبالمبيع بخلاف الثمن وبالمرهون والامانات كالوديعة والعارية
والمستاجر ومال المضاربة والشركة وبالحمل على دابة مستاجرة
معينة وبخدمة عبد كذا او عن ميت مفلس[2] وبلا قبول الطالب فى
المجلس الا اذا كفل عن مورثه فى مرضه مع غيبة غرمائه وبمال
الكتابة والعهدة[3] ولا ضمان المضارب الثمن لرب المال والوكيل
بالبيع لموكله واحد البايعين حصة صاحبه من ثمن عبد باعاه بصفقة
وصح ضمان الخراج والنوايب والقسمة وان كانت بغير حق ومال

١ اى تعليق كل من الطالب والكفيل براءة الكفيل بشرط محض ليس للطالب فيه منفعة نحو ان قدم زيد فانت او انا برئ من الكفالة وعنه انه يصح لان عليه المطالبة فكان اسقاطا كالطلاق وانما لم يصح لان فى الابراء تمليكا ينافيه التعليق وذكر فى المحيط انه لو كفل بنفس رجل على انه متى راى الطالب بنفسه وانا برئ منهما كان جائزا ج

٢ اى اذا مات الرجل مفلسا عليه دين فكفل عنه رجل لغريمه لم تصح لانه كفل بدين ساقط لان الدين هو الفعل حقيقة وهو قد سقط عنه فى الدنيا بالموت وصحتها يقتضى قيام الدين فى الدنيا وهذا عنده واما عندهما فيصح الكفالة عنه لانه كفل بدين ثابت ولم يوجد مسقط فى الاخرة والمفلس من افلس اذا صار ذا فلس بعد ان كان ذا دراهم او دنانير ثم استعمل مكان الفقر كما فى الطلبة ج

٣ والعهدة بالجراى ولا تصح الكفالة بالعهدة وصورتها ان يشترى عبدا فيضمن له اخر عهدته وانما لم يصح لان العهدة اسم يقع على الصك القديم بخلاف الدرك فان كفالته صحيحة بالاجماع لانه عبارة عن ضمان الثمن عند استحقاق المبيع وهو امر معلوم مقدور التسليم على القارى

لا يجب على عبد حتى يعتق حالٌ على من كفل به مطلقا وبطل دعوى

ضامن الدرك وشاهد كتب شهد بذلك على صك كتب فيه

باع ملكه بخلاف شاهد كتب شهد على اقرار العاقدين ❁

كتاب الحوالة

هى اثبات دين لآخر على آخر مع عدم الدين على المحيل بعلة فهى

بشرط عدم براءته كفالة وهذه بشرط براءة الاصيل حوالة وتصح بلا

دين للمحتال على المحيل وبه برضاهما ورضاء المحتال عليه فيبرأ

المحيل من الدين الآن يتوى بموت المحتال عليه مفلسا او حلفه

منكرا الحوالة لا بينة عليها وقالا و بان فلسه القاضى وتصح بلا شئ على

المحتال عليه و بدراهم الوديعة ويبرء بهلاكها والمغصوب به ولم يبرء

١ وتصح الحوالة بلا دين للمحتال على المحيل
فان قيل كيف يصح هذا والحوالة لا بد فيها
من الدين لانه ماخوذ فى تعريفها ولا يكون
دين المحيل على المحال عليه فيكون دين
المحال على المحيل اجيب بانه يصح بان
يكون المحال وكيل رب الدين اورسوله
ويجوز ان يكون فى كلام المصنف مضاف
محذوف اى بلا ذكر دين
ش

بهلاكهما و بدين عليه فلا يطالبه الا المحتال وفى المطلقة للمحيل الطلب ايضا فلا تبطل باخذ ما عليه او عنده ويكره السفتجة[١] وهى اقراض لسقوط خطر الطريق ❁

كتاب الوكالة

هى تفويض التصرف الى غيره وشرطه ان يملكه الموكل ويعقله الوكيل ويقصده فصح[٢] توكيل الحر البالغ او الماذون مثلهما[٣] وصبيا عاقلا وعبدا محجورين ويرجع الحقوق الى موكلهما بكل ما يعقده بنفسه وبالخصومة فى كل حق وبايفائه واستيفائه الا فى حد وقصاص بغيبة موكله ويرجع الحقوق الى الوكيل فى بيع وشراء واجارة وصلح عن اقرار فيسلم المبيع ويقبضه وثمن مبيعه وعليه ثمن مشتريه

١ ويكره السفتجة بضم السين وفتح التاء معرب سفته قيل معناه المحكم وفيه نظر وقيل بمعنى المجوف واطلق على القرض المعروف تشبيها وفيه بعد وانما كره لان فيه جر منفعة وهى سقوط خطر الطريق وقد نهى النبى عم عن قرض جر منفعة ايضاح الاصلاح

٢ فصح توكيل الحر البالغ والماذون عبدا كان او صبيا كلا منهما لم يقل مثلهما لان جواز الوكالة غير مشروطة بالمثلية فى الحرية والرقية ايضاح الاصلاح

٣ مثلهما لان الموكل مالك للتصرف والوكيل اهل له وفى شرح الوقاية ولو قال كلا منهما لكان اشمل لتناوله توكيل الحر البالغ مثله والماذون وتوكيل الماذون مثله والحر البالغ واقول عبارته ايضا متناولة لما ذكر لان مثلهما مفعول التوكيل المضاف الى الحر اصالة والماذون تبعية بتوسط حرف العطف فيكون المعنى صح توكيل الحر البالغ مثله ومثل الماذون وتوكيل الماذون مثله ومثل الحر البالغ والمراد بالماذون الصبى العاقل الذى اذن له الولى والعبد العاقل الذى اذن له المولى ش

ويخاصم ويخاصم فى الاستحقاق والعيب وشفعة ما اشترى وهو فى
يده ويثبت الملك للموكل ابتداء فلا يعتق قريب وكيل شراه والى
الموكل فى نكاح وخلع وصلح عن انكار اودم عمد وعتق على مال
وكتابة وتصدق وهبة واعارة وايداع ورهن واقراض فلا يطالب
وكيل الزوج بالمهر ولا وكيلها بتسليمها وبيدل الخلع وللمشترى
منع الثمن من موكل بايعه فان دفع اليه صح ولا يطالب ثانيا
فصل لا يصح بيع الوكيل وشراؤه ممن ترد شهادته له وصح
بيع الوكيل بما قل او كثر والعرض والنسية وبيع نصف ما وكل ببيعه
واخذه رهنا او كفيلا بالثمن فلا يضمن ان ضاع فى يده او توى ما على
الكفيل ويقيد شراء الوكيل بمثل القيمة وزيادة يتغابن الناس وهى

١ ابتداء اعتبارا للتوكيل السابق كالعبد يصطاد فان المولى يخلف عن العبد فى حق الملك فكذا الموكل يخلف عن الوكيل فى ذلك. بر ج. ابتداء خلافة وبدلا عن الوكيل باعتبار التوكيل السابق لا اصالة
على القارى

٢ اى لا يطالب بايعه الوكيل الثمن طلبا او طالبا ثانيا فهو مصدر او حال ويجوز ان يكون الفعل مجهولا والمعنى لا يطالب الثمن او المشترى طلبا او مطلوبا ثانيا لانه لا فايدة فى الاخذ ثم الدفع ولذا لو كان للمشترى على الموكل دين وقع المقاصة به كما فى الهداية وهذا حيلة للوصول الى دين لا يوصل اليه. ج. ولم يطالب هو بكسر اللام الوكيل ثانيا. ش. ولا يطالبه بايعه ثانيا
شرح وقاية

مطلب بيع الوكيل

٣ والعرض بالسكون ويحرك غير الحجرين
ج

ماقوّم به مقوّمٌ ويتوقّف شراء نصف ما وكّل بشرائه على شراء الباقي

ولو رُدّ مبيع على وكيل بعيب ردّه على آمره الّا وكيل اقرّ بعيب

يحدث مثله ولزمه ذلك وان باع نسأً وقال قد اطلق الامر فقال

امرتك بنقد صُدّق الآمر وفي المضاربة المضارب ولا يصحّ تصرّف

احد الوكيلين وحده الّا في خصومة وردّ وديعة وقضاء دين وطلاق

وعتق لم يعوضا ولا يصحّ بيع عبد او مكاتب او ذمّيّ مال صغيره المسلم

وشراؤه والآمر بشراء الطّعام على البرّ في دراهم كثيرة وعلى الخبز

في قليلة وعلى الدّقيق في متوسّطة وفي متّخذ الوليمة على الخبز

والآمر بشراء حمار يصحّ ودار ان ذكر ثمنها ومحلّتها وشيء علم جنسه

من وجه وذكر ثمن عيّن نوعا الّا ان فحش جهالة جنسه كالرقيق

١ ولا يصح بيع عبد ومكاتب وكافر ذميا كان او حربيا لا خلاف في الحربي انما خلاف ابي حنيفة رح في المرتد اذا مات على ردته نص على ذلك الفقيه ابو الليث في شرح الجامع الصغير مال صغيره المسلم وشراؤه به اي بماله لان الرق والكفر يقطعان الولاية ايضاح الاصلاح

٢ اي شراء كل من هؤلاء من بايع للصغير المسلم بماله واما شراؤهم للصغير بمالهم فيصح والاوضح شمولا ولا يصح تصرف عبد او مكاتب او كافر في مال صغيره المسلم لان ماسوى البيع من التصرفات لم يصح منهما كما في الكفاية ولا من الذمي والمستأمن والحربي والمرتد في مال الصغير لانقطاع ولاية الكفار عن المسلم كما في الكافي ج

٣ وبشراء شيء علم جنسه من وجه وذكر ثمن او عين ذلك الشيء نوعا اي من جهة النوع فلو وكله بشراء عبد لا يصح لانه يشمل انواعا ففحشت الجهالة فان سمى الثمن او عين النوع كتركي او حبشي صح التوكيل ش

والثوب والدابة وصدق الوكيل فى شريت عبدا للآمر فمات
وقال الآمر بل لنفسك ان دفع الآمر الثمن والا فالآمر وللوكيل
حبس المبيع من آمره لقبض ثمنه وان لم يدفع فان هلك بعد الحبس
سقط الثمن وليس للوكيل بشراء عين شراؤه لنفسه فان شرى
بخلاف جنس ثمن سمى وقع له ۞ فصل للوكيل بالخصومة
القبض ويفتى الآن بخلافه وللوكيل بقبض الدين الخصومة لا
بقبض العين ويقصر يد الوكيل بقبض العبد ونقل المرأة ان اقام
الحجة على العتق والطلاق بلا ثبوتهما وصح اقرار الوكيل بالخصومة
عند القاضى لا عند غيره وللموكل عزل وكيله ووقف على علمه
وتبطل الوكالة بموت احدهما وجنونه مطبقا ولحاقه بدار الحرب

مطلب الوكالة بالخصومة

١ وتبطل الوكالة بالبيع او الشراء او غيره بموت احدهما اى الموكل والوكيل وتنتقل الحقوق من القبض والتسليم والرد بالعيب ونحوه الى من كان حيا منهما كما فى العمادى وذكر فى فصل الوكيل بالشراء من المحيط ان الوكيل لو مات فحق الرد بالعيب لوارثه او وصيه وان لم يكن فللموكل فى رواية ولوصى القاضى فى اخرى ويستثنى منه ما اذا باع الوكيل بالبيع الجايز ثم مات الموكل فانه لم ينعزل كما اذا وكل الوكيل وكيلا ثم مات موكله الاول فانه لم ينعزل وكيل الوكيل كما فى الفصولين *ج* واما اذا مات الوكيل ففى مأذون المحيط انه ينتقل الحقوق الى الموكل وفى وكالة الذخيرة انه اذا مات الوكيل بالشراء فحق الرد بالعيب يكون لوارث الوكيل او وصيه فان لم يكونا فللموكل على رواية الزيادات وفى رواية اخرى ينصب القاضى وصيا فيرده برجندى

٢ مطبقا بكسر الباء اى مستوعبا من اطبق الغيم السماء اذا استوعبها مولانا على القارى

مُرتدًّا وكذا بعجز موكّله مكاتَبا وحجره مأذونا وافتراق الشّريكين وانْ لم يَعلَم به وكيلُهم وتصرّف الموكِّل فيما وَكّل به ❀

كتاب الشّركة

هي ضرب بان شركةُ ملْك وهي ان يملكَ اثنان عيناً وكلٌّ كاجْنبيّ فيما لصاحبه وشركةُ عقد وركنها الايجابُ والقبولُ وشرطها ان لا يُعيّن لاحدهما دراهمُ من الرّبح وهي اربعةُ اوجه مفاوضةٌ وهي شركةُ متساويين مالًا وحرّيّةً وديناً وتتضمنُ الوكالةَ والكفالةَ ومُشتَرَى كلّ لهما الّا طعامُ اهله وكسوتهم وكلّ دين لزِم احدَهما بما يصحّ فيه الشّركةُ كالشراء ونحوه ضَمِنه الآخرُ وانْ ورث احدُهما او وُهِبَ له ما يصحّ فيه الشركةُ وقبض صارت عنانًا وفي العروض والعقار بقي

١ الشركة هي لغة الخلط ويطلق على عقد الشركة وان لم يوجد فيه اختلاط النصيب لان العقد سبب له
على القاري

٢ هي في اللغة بالكسر والضم كما في القاموس اسم ومصدر شرك في كذا فهو شريك اي مشارك كما في الديوان وغيره فهي كالمشاركة خلط الملكين كما في المفردات وتطلق على العقد وشريعة اختصاص اثنين او اكثر بمحل واحد كما في المضمرات ولما كان قريب من اللغوي قسم بلا تعريف
جامع الرموز من نفسه

مفاوضة وعنان[١] وهو شركة فى كل تجارة او نوع ويصح ببعض ماله
ومع فضل مال احدهما وتساوى ماليهما مع تفاوت الربح وكون
احدهما دراهم والآخر دنانير وبلا خلط وكل مطالب بثمن مشريه[٢]
لا غير ثم رجع على شريكه بحصته ان اداه من ماله ولا تصحان الا
بالنقدين والفلوس النافقة والتبر والنقرة ان تعامل الناس بهما
وبالعروض بعد ان باع كل منهما نصف عرضه بنصف عرض الآخر
وهلاك مالهما او مال احدهما قبل الشراء يفسدها وهو على صاحبه
قبل الخلط فى يد ايهما هلك وبعد الخلط عليهما ولكل من شريكى
مفاوضة وعنان ان يبضع ويودع ويضارب ويوكل والمال فى يده
امانة * وشركة الصنايع[٣] والتقبل[٤] وهى ان يشترك صانعان كخياطين
او خياط

١ عنان بكسر اوله وهى شركة فى كل تجارة اوفى نوع من انواع التجارة ماخوذ من عن له كذا اى عرض لانه عرض لهما شئ فاشتركا فيه كما ذكره ابن السكيت اومن عنان الفرس اذ كل منهما جعل عنان التصرف فى بعض ماله الى صاحبه كما قاله الكسائى والاصمعى اولانه يجوز ان يتفاوتا فى المال والربح كما يتفاوت العنان فى يد الراكب حالة الجذب والارخاء كما فى المغرب والمبسوط مولانا على القارى وكذا فى الشمنى

٢ مشريه اسم مفعول من الشراء كالمرمى من الرمى لا غير اى لا غير مشريه فلا يطالب بمشرى الاخر لان هذه الشركة لا يتضمن الكفالة على القارى

٣ وشركة الصنايع جمع صنيعة كالصحايف والصحيفة اوجمع صناعة كرسايل ورسالة فان الصناعة كالصنيعة حرفة الصانع وعمله ولذا يقال شركة المحترفة ج

٤ والتقبل من قبول احدهما العمل والقاؤه على صاحبه كما فى الطلبة ج

او خياط وصباغ ويتقبلا العمل باجر بينهما صحت وان شرط العمل
نصفين والمال اثلاثا ولزم كلا عمل قبله احدهما ويطالب الاجر
ويصح الدفع اليه والكسب بينهما وان عمل احدهما . وشركة الوجوه
وهى ان يشتركا بلا مال ليشتريا بوجوههما ويبيعا فتصح مفاوضة
ومطلقها عنان وكل وكيل للآخر فان شرطا مناصفة المشترى او
مثالثته فالربح كذلك وشرط الفضل باطل ولا تصح الشركة فى اخذ
المباحات فخصت بمن اخذها وتصفت ان اخذاها وللمعين وصاحب
العدة اجر المثل ولا يزاد على نصف القيمة عند ابى يوسف رح خلافا
لمحمد رح والربح فى الفاسدة على قدر المال وتبطل بالموت
والجنون واللحاق ولم يزك احدهما مال الآخر بلا اذنه فان اذن

١ فى اخذ المباحات كالاحتطاب والاحتشاش والاصطياد والاستقاء واجتناء الثمر من الجبال والبوادى واخذ جواهر المعادن واخذ الجص والملح من المواضع المباح والتقاط السنبلة ونحوها لان الشركة تتضمن الوكالة والوكيل يملكه بالاخذ بدون امره فلا يصح نيابته عنه على القارى

٢ وللمعين فى الجمع او القطع او الربط او الحمل او غيره وصاحب العدة اى لمالك ما يحتاج الاخذ اليه من نحو الدابة والاكاف والجوالق وهى بالضم فى الاصل ما اعد لامر يحدث كما فى المقاييس ج

كلٌّ فاديا ولا، ضمن الثانى وان اديا معا ضمن كلٌّ قسط غيره ❁

كتاب المضاربة

هى عقد شركة فى الربح بمال من رجل وعمل من آخر وهى ايداع اولا
وتوكيل عند عمله وشركة ان ربح وغصب ان خالف وبضاعة ان
شرط كل الربح للمالك وقرض ان شرط للمضارب واجارة فاسدة
ان فسدت فلا ربح له بل اجر عمله ربح او لا ولا يزاد على ما شرط
خلافا لمحمد رح ولا يضمن المال فيها كما فى الصحيحة ولا تصح الا بمال
تصح فيه الشركة وبتسليمه الى المضارب وشيوع الربح بينهما
وللمضارب فى مطلقها ان يبيع بنقد ونسية الا باجل لم يعهد وان
يشترى ويوكل بهما ويسافر ويبضع ولو رب المال ولا تفسد هى به

ويودع

ا للمضارب لان المضارب لا يستحق
الربح كله الا اذا صار رأس المال ملكا له لان
الربح فرع المال فكان تمليك المال مقتضى
هناك لكن لفظ المضاربة يقتضى رده فكان
قرضا لاشتماله على المعنيين ولان القرض
ادنى من الهبة لانه يقطع الحق عن الغير
دون البذل والهبة يقطع عنهما فكان اولى
لكونه اقل ضررا ٥ وقال المالك هى فى
الصورتين مضاربة صحيحة لانه اذا شرط
لاحدهما كل الربح فكان الآخر وهب له
نصيبه واجيب بان الربح حال العقد معدوم
والهبة لا تصح عند عدم الموهوب وقال
الشافعى واحمد اذا قال خذه مضاربة
والربح لى او لك تفسد المضاربة لانها تقتضى
ان يكون الربح بينهما فاذا شرط اختصاصه
باحدهما فسدت كما لو شرط الربح كله فى
شركة العنان واجيب بانه لما ثبت حكم
الايضاع والقرض انصرف العقد اليه
وصار كانه قال خذه بضاعة او
قرضا ش

ويودع ويرهن ويوجر ويستأجر ويحتال بالثمن على الايسر
والاعسر ولا يقرض ولا يستدين الا باذن المالك ولا يضارب ولا
يخلطه بماله الا باذنه او باعمل برأيك فلو قيل هذا وقصر اوحمل
بماله تبرع بخلاف ما اذا صبغ احمر ولا يجاوز بلدا وسلعة ووقتا
وشخصا عينه رب المال فان جاوز عنه ضمن وله ربحه ولا يزوج
عبدا اوامة ولا يشتري من يعتق على رب المال فلو شري فللمضارب
ولا من يعتق عليه ان كان ربح ولو فعل ضمن وان لم يكن ربح صح
ونفقة مضارب عمل في مصره في ماله وفي سفره طعامه وشرابه وكسوته
واجرة خادمه وغسل ثيابه وركوبه كراء وشراء وعلفه في مالها بالمعروف
وضمن الفضل وما دون سفر يغدو اليه ولا يبيت باهله كالسفر فان

١ فلو قيل هذا وقصر اى قال رب المال للمضارب اعمل برايك فاشترى ثوبا وقصره بماله اى غسله من قصر يقصر بالضم قصرا وقصارة بالفتح او من قصر الثوب بالتشديد اى جمعه فغسله اوحمل المتاع من بلد الى بلد على دابة مستاجرة بماله اى المضارب فهو ظرف الفعلين تبرع المضارب به فلا يرجع بماله على رب المال لانه استدانة بلا اذن صريح بخلاف ما اذا صبغ بماله احمر اى بخلاف ثوب مشرى صبغ احمر او بخلاف صبغ ثوب مشرى فما موصوفة او موصولة او مصدرية واذا زائدة في الصور كما صرح به الجوهري واحترز بالحمرة عن السواد فانه نقصان عنده بخلاف الحمرة فانها زيادة فيصير شريكا له فيقسم بعد البيع ثمنه على قيمة صبغ المضارب وقيمة الثوب الابيض للمضاربة بخلاف القصارة والحمل فانه لا يصير بهما اذ ليسا بمال قايم حتى لو قصر بالنشا صار شريكا وساير الالوان كالحمرة ولم يذكر اعتمادا على الغصب ج

ربح اخذ المالكُ ما انفق ثمّ قسم الباقى وان دفع المضاربُ مضاربةً بلا اذن ضمن عند عمل الثانى وقيل عند ربحه وصح ان شرط العبد المالك شئ ليعمل مع المضارب . وتبطل بموت احدهما ولحاق المالك مرتدًّا ولا ينعزل حتى يعلم بعزله فلو علم فله بيع عرضها ثمّ لا يتصرف فى ثمنه ولا فى نقد نضّ من جنس راس ماله ويبدّل خلافه به ولو افترقا وفى المال دين لزمه طلبه ان كان ربح والا يوكّل المالك به وكذا سائر الوكلاء والبيّاع والسّمسار يجبران عليه وما هلك صرف الى الربح اولا وان قال المالك عيّنت نوعا صدّق المضاربُ ان جحد وان ادّعى كلّ نوعا صُدّق المالكُ وكذا ان قال بضاعةً او وديعةً وقال ذو اليد مضاربةً او قرضٌ ۞

١ فله بيع عرضها اى غير النقدين من مال المضاربة لان الربح لا يظهر الا به وفيه اشعار بانه لم يجب على المضارب وقد وجب عليه لما يأتى فالاولى باع عرضها ج

٢ نض صفة نقد بالفتح والضاد المعجمة اى حصل من بيع مال المضاربة يقال خذ ما نض لك اى تيسر وحصل والناض عند اهل الحجاز الدراهم والدنانير كما فى المغرب ج

٣ ويبدل اى يجب ان يبيع خلافه اى خلاف جنس راس ماله به اى بجنسه فانه اذا عزل ومال المضاربة من جنس راس المال من كل وجه بان كانا دراهم او دنانير لم يتصرف المضارب فيه اصلا واذا لم يكن من جنسه من كل وجه بان كان مال المضاربة عرضا وراس المال احد النقدين لم يعمل عزله وتوقف حتى صار مثل راس المال واذا كان من جنسه من وجه بان كان احدهما دراهم والآخر دنانير صرفه بما هو من جنس راس المال دون العروض وتمامه فى الذخيرة ج

كتاب المزارعة

١ هى عقد الزرع ببعض الخارج ولا تصح عند ابى حنيفة رح وصحت عندهما وبه يفتى بشرط صلاحية الارض للزرع واهلية العاقدين وذكر المدة ورب البذر وجنسه وقسط الآخر والتخلية بين الارض والعامل وشيوع الحب فتفسد ان شرط ماينافيه كرفع البذر او الخراج ثم قسمة الباقى ٢ وكذا شرط التبن لغير رب البذر وصح للآخر ٣ اولم يتعرض ولا تصح الا ان يكون الارض والبذر لاحد والبقر والعمل لآخر اويكون الارض اوالعمل له والباقى لآخر واذا صحت فالخارج على الشرط ولا شئ للعامل ان لم يخرج ويجبر من ابى عن المضى الارب البذر ٤ فان ابى بعدما كرب العامل

١ هى فى اللغة من الزرع وهو طرح الزرعة بالضم وهى البذر وموضعه المزرعة مثلثة الراء كما فى القاموس الا انه مجاز حقيقته الانبات ولذا قال صلعم لايقولن احدكم زرعت بل حرثت اى طرحت البذر كما فى الكشاف وغيره وانما اثرهذه المادة على المخابرة التى هى لغة مدنية لانه من خيبر اول مادفع مزارعة والاشتقاق من الجوامد قليل وهذه الهيئة لعمل احد وسببية اخر واعلم ان المزارع اخذ الارض لادافعها وان جازان يطلق عليه ايضا كما فى الطلبة ج

٢ ثم قسمة الباقى من البذر والخراج فهى مجرورة بالكاف وانما تفسد لانه ربما لم يبق شئ بعد ج

٣ وصح عقد الزراعة ان شرط التبن رب البذر لان ذلك حكم عقد المزارعة على القارى وكذا فى الشمنى

٤ الارب البذر فانه لم يجبر على العمل لانه يلزم منه ضرر استهلاك البذر فى الحال وفيه اشعار بان هذا قبل القاء البذر فى الارض واما بعده فيجبر لان العقد ح يصير لازما من الجانبين حتى لا يملك احدهما الفسخ بعده الا بعذر كما فى الذخيرة ج

يجب ان يسترضى وان فسدت فالخارج لرب البذر وللآخر اجر
المثل ولا يزاد على ما شرط وتبطل بموت احدهما وتفسخ بدين محوج
الى بيعها فان مضت المدة ولم يدرك الزرع فعلى العامل اجر مثل
نصيبه من الارض حتى يدرك ونفقة الزرع عليهما بالحصص
كاجر الحصاد ونحوه فان شرط على العامل صح عند ابى يوسف رح
وبه يفتى ❁ فصل المساقات هى دفع الشجر الى من
يصلحه بجزء من ثمره وهى كالمزارعة الا انها تصح بلا ذكر المدة
وتقع على اول ثمر يخرج وادراك بذر الرطبة كادراك الثمر
وذكر مدة لا يخرج الثمر فيها يفسدها بخلاف مدة قد يخرج وقد لا
فان لم يخرج فيها فللعامل اجر المثل ولا تصح ان ادرك الثمر وقت

١ وان فسدت المزارعة وخرج بعد القاء البذر فالخارج لرب البذر لانه نماء ملكه فان كان رب الارض طاب له الزرع وان كان عاملا يأخذ مثل بذره واجر مثل ارضه وان كان زاد على قدر بذره واجر مثل بقره ومقدار ما انفق وما غرم من اجر مثل الارض ثم يتصدق بالفضل عند الطرفين خلافا لابى يوسف رح كما فى التتمة والنظم ج

مطلب المساقات

العقد كالمزارعة فان مات احدهما والثمر نيّ[1] يقوم العامل عليه

او وارثه ولا تفسخ الا بعذر وكون العامل مريضا لا يقدر على العمل

او سارقا يخاف على سعفه او ثمره عذر ودفع فضاء[2] ليغرس ويكون

الارض والشجر بينهما لا يصح[3] فللعامل قيمة غرسه واجر عمله ۞

كتاب احياء الموات

هى ارض بلا نفع لانقطاع مائها ونحوه لا يعرف مالكها بعيدة عن العامر

لا يسمع صوت من اقصاه من احيائه ملكه ان اذن الامام ومن حجر ارضا[4]

ولم يعمرها ثلث حجج دفعها الامام الى غيره ومن حفر بئرا فى موات

بالاذن فله حريمها للعطن والناضح اربعون ذراعا من كل جانب فى

الاصح وللعين خمسمائة كذلك ومنع غيره من الحفر فيه فان حفر فى

---

١ والثمر نيّ وهو بكسر النون وتحتية ساكنة بعدها همزة وقد يدغم اى غير نضيج على القارى وكذا مفهوم ج فى كتاب الاشربة

٢ فضاء اى ارضا واسعة خالية فارغة ذكره ابن الاثير ج

٣ لا يصح المساقاة وتفسد لاشتراط الشركة فيما كان حاصلا لا بعمله وهو الارض كما فى الكرمانى وفيه اشارة الى انه لو دفعها للغرس على ان يكون الشجر بينهما يصح والى انه لو شرط ان الثمر او الشجر والثمر بينهما يصح سواء كان الغرس لرب الارض او العامل كما فى النتف وغيره ج

٤ ومن حجر ارضا اى وضع حجرا للاعلام بانه قصد احيائها مأخوذ من الحجر بفتح الجيم لان الغالب ان يكون ذلك بالاحجار او بسكون الجيم بمعنى المنع على القارى

منتهاه فله الحريم من ثلث جوانب وللقنات حريم بقدر ما يصلحها ولا حريم للنهر ❁ **فصل** الشرب نصيب الماء والشفة شرب بنى آدم والبهائم ولكل حقها وحق سقى الدواب ان لم يخف تخريب النهر فى كل ماء لم يحرز باناء وحق الشرب ونصب الرحى الا اذا اضر بالعامة او خص النهر بغيره اى دخل فى المقاسم وكرى نهر لم يملك من بيت المال فان لم يكن فيه شئ فعلى العامة وكرى نهر ملك على اهله من اعلاه ومن جاوز من ارضه برئ وصح دعوى الشرب بلا ارض وان اختصم قوم فى شرب بينهم قسم بقدر اراضيهم ومنع الاعلى من سكر النهر وان لم يشرب بدونه الا برضاهم وكل منهم من نصب رحى ونحوه الا فى ملكه بحيث لا يضر

بالنهر

مطلب الشرب

١ الشرب بالكسر اسم المصدر فهو لغة الماء المشروب واليه اشار بقوله نصيب الماء اى الحظ المعين من الماء الجارى او الراكد للحيوان او الجماد وشريعة زمان الانتفاع بالماء سقيا للمزارع او الدواب وانما خالف د به وذكر المعنى اللغوى دون الشرعى لئلا يتوهم انه مراد فى هذا المقام والشفة بفتحتين فى الاصل شفه او شفو فابدل اللام بالتاء تخفيفا وشريعة شرب بنى ادم اى استعمالهم الماء لدفع العطش او الطبخ او الوضوء او الغسل او غسل الثياب او نحوها كما فى المبسوط فالشرب بالضم او الفتح مصدر من حد علم ج

٢ ومن جاوز من ارضه برئ اى كل شريك جاوز من الذين يكبرون النهر عن ارضه لم يكن عليه كرى باقى النهر وهذا عند ابى حنيفة وقالا عليهم كريه من اوله الى اخره شرح وقاية

بالنهر ولا بالماء، ومن التغيير مما كان قديما او الشرب يورث ويوصى
بالانتفاع به ولا يباع بلا ارض الا عند مشايخ بلخ وكذا الاجارة والهبة
ومن سقى من شرب غيره يضمن لا من سقى ارضه فنزت ارض جاره ۞

كتاب الوقف

هو حبس العين على ملك الواقف والتصدق بالمنفعة كالعارية
وعندهما هو حبس على ملك الله تعالى فلا يزول ملك المالك عند
ابي حنيفة رح الا ان يحكم به حاكم والا في مسجد بني وافرزه بطريقه
واذن للناس بالصلوة فيه وصلى واحد وعند محمد رح تسليمه الى
المتولي وقبضه شرط وعند ابي يوسف رح يزول بنفس القول فصح
عنده وقف المشاع وجعل الغلة والولاية لنفسه وشرط ان يستبدل به

١ الا عند مشايخ بلخ فان ابا بكر الاسكاف ومحمد بن سلمة وغيرهم من مشايخ بلخ رح اجازوا بيع الشرب يوما او يومين لان اهل بلخ تعاملوا على ذلك لحاجتهم اليه (ش) * مشايخ بلخ للتعامل والقياس يترك به ولم يجز عند فقيه ابي جعفر واستاذه ابي بكر البلخي وغيرهما اذ القياس لا يترك بتعامل بلدة واحدة كما في الذخيرة (ج)

٢ عند ابي ح رح وان علق بموته على الصحيح نحو ان مت فقد وقفت داري على كذا كما في الهداية (ج). قال رح قال في الكتاب لا يزول ملك الواقف الا ان يحكم به الحاكم او يعلقه بموته وهذا في حكم الحاكم صحيح لانه قضاء في مجتهد فيه اما في تعليقه بالموت فالصحيح انه لا يزول ملكه الا انه تصدق بمنافعه مؤبدا فيصير بمنزلة الوصية بالمنافع مؤبدا فيلزم والمراد بالحاكم المولى فاما المحكم ففيه اختلاف المشايخ هداية

٣ وصح عنده وعليه الفتوى ولم يصح عند محمد رح جعل الغلة اي منافع الوقف كلا او بعضا لنفسه مدة حيوته وللفقراء مدة وفاته فاذا مات صارت الغلة لهم والتخصيص بالنفس ليس بمفيد فانه لو وقف وقفا مؤبدا واستثنى الغلة لنفسه وعياله وحشمه مدة حيوته جاز الوقف والشرط عند (تتمه)

ارضا أُخرى اذا شاء وترك ذكر مَصْرِف مؤبد فاذا انقطع صرف
الى الفقراء وصح عند محمد رح وقف منقول فيه تعامل كالمصحف ونحوه
وعليه الفتوى ولا يُملَّك الوقف ولا يُتملَّك لكن يجوز قسمة المشاع
عند ابى يوسف رح ويبدأ من ارتفاع الوقف بعمارته ان وقف على
الفقراء وان وقف على مُعيّن وآخره للفقراء فهى فى ماله فان امتنع او
كان فقيرًا آجَرَه الحاكم وعمَّره باجرته ثم ردّه الى مصرفه
ونقضه يصرف الى عمارته او يُدَّخر لوقت الحاجة اليها وان تعذر
صرفه اليها بيع وصُرف ثمنه اليها ولا يقسم بين مصارفه ۞

كتاب الكراهية

ما كره حرام عند محمد رح ولم يلفظ به لعدم القاطع وعندهما الى الحرام

اقرب

(تتمه) ابيوسف رح فاذا انقرضوا صارت للمساكين كما فى المغنى وفيه اشارة الى انه لا يحل للواقف ان يأكل من وقفه الا بالشرط كما فى المضمرات والى انه لو شرط لنفسه الاكل فمات وعنده ما بقى من عنب او زبيب رد الى الوقف واما ان كان خبز البر فللورثة وهذا عند ابيوسف رح واما عند محمد رح فليس فيه رواية ظاهرة واختلف المشايخ على قوله كما فى المحيط ج

١ بين مصارفه اى مستحقى الوقف لانه جزء من العين وحقهم فى المنفعة وهذا كله اذا بقى اصل الوقف واما اذا خرب او استغنى عنه فان عرف الواقف يعود اليه او الى ورثته وان لم يعرف فلقطة صرف الى الفقراء وجاز الصرف باذن القاضى الى عمارة حوض ونحوه ج

٢ اى لم يقل محمد رح انه حرام لعدم وجدان الدليل القاطع على حرمته ج والمروى عن محمد رح نصا ان كل مكروه حرام الا انه لما لم يجد فيه نصا قاطعا لم يطلق عليه لفظ الحرام هداية

اقرب * الا١ اكل فرض ان دفع به هلاكه ومأجور عليه ان مكنه من
صلوته قايما وصومه ومباح الى الشبع ليزيد قوته وحرام فوقه الا
لقصد قوة صوم الغد او لئلا يستحي ضيفه وحل استعمال المفضض
متقيا موضع الفضة والاحجار لا الذهب والفضة للرجال الا الخاتم
ومنطقة وحلية سيف منها ومسمار ذهب في الخاتم ولا يتختم بحديد
وصفر وحجر٢ ولا يلبس رجل حريرا الا قدر اربعة اصابع ويتوسده
ويفرشه٣ ويلبس ما سداه ابريسم ولحمته غيره وعكسه في حرب فقط
وكره الباس الصبي ذهبا او حريرا * وينظر الرجل من الرجل
والمرأة من المرأة والرجل سوى ما بين السرة الى الركبة ومن
محرمه وامة غيره الى ماوراء الظهر والبطن والفخذ ومن الاجنبية

١ وفيه اشارة الى ان ماكره تنزيها عندهم ما لم يمنع مانع عنه الا انه عندهما ما كان الى الحل اقرب اي يثيب تاركه ادنى ثواب فما كره تحريما وتنزيها عندهما تنزيه عنده كما في التلويح وغيره ج

٢ وحجر مثل بلور وفيروزج وياقوت ويشب بالباء وقيل بالفاء وقيل بالميم وقيل ان اليشب ليس بحجر فلا باس به وهو الاصح كما في الخلاصة ويستثنى منه العقيق فانه قال صلعم من تختم بالعقيق فانه لم يزل في بركة وسرور كما في الزاهدي ومن الناس من اباح التختم بالذهب والحديد والحجر كما في التمرتاشي ج

٣ ويفرشه اي يجوز عنده للرجل ان يجعل الحرير تحت راسه وجنبه ويكره عندهما وبه اخذ اكثر المشايخ كما في الكرماني وعلى هذا الخلاف تعليق الحرير على الجدر والابواب كما في الهداية وفيه اشارة الى انه لا باس بالجلوس على بساط الحرير كما في الخزانة والى انه لا يكره الاستناد الى وسادة من ديباج هو منقش من الحرير وكذا وضع ملاءة الحرير على مهد الصبي ج

و السيّدة الى الوجه والكفّين وشرط الامن عن الشهوة الا عند
الضّرورة كالقضاء والشّهادة و ارادة النّكاح والشّراء والمداوات
وينظر الى موضع المرض بقدر الضّرورة والخصيّ ونحوه كالفحل
والى كلّ اعضاء من يحلّ بينهما الوطى وماحلّ نظره حلّ مسّه واذا
حدث ملك امة ولو بكرا او مشرية ممّن لا يطا حرم وطوها ودواعيه
حتى تستبرى بحيضة بعد القبض فيمن تحيض وبشهر فى ذات شهر
وبوضع الحمل فى الحامل ورخّص حيلة اسقاطه ان علم عدم وطى
بايعها فى هذا الطهر وهى ان لم تكن تحته حرّة ان ينكحها ثم يشتريها
وان كانت ان ينكحها الآخر ثم يشترى ويقبض ثم يطلّق ومن فعل
بشهوة احدى دواعى الوطى بامتيه لا تجتمعان نكاحا حرم عليه

وطوهما

١ وماحل نظره حل مسه لتحقق الحاجة الى ذلك فى المخالطة مع قلة الشهوة فى المحارم وهذا فى غير نظر المرأة من الاجنبى ونظر الرجل من الاجنبية حتى لا يجوز للرجل مس وجه الاجنبية ولا كفيها ويجوز له مس ما ينظر من محارمه الا اذا خاف عليها او على نفسه الشهوة فانه ح لا يمسها ولا ينظر اليها ولا يخلو بها ولا بأس بالمسافرة بها فان احتاجت الى الاركاب والانزال ولم يمكنها الركوب بنفسها فلا بأس بان يمسها من وراء ثيابها ويأخذ ظهرها وبطنها دون ما تحتهما ان امن الشهوة وان خافها عليها او على نفسه او ظن او شك اجتنب ذلك بجهده ش

وطؤهما بدواعيه حتى يحرم احديهما وكره تقبيل الرجل وعناقه
في ازار واحد وكره بيع العذرة خالصة وصح مخلوطة والانتفاع
بهذه وبيع السرقين وخصاء البهايم لا الادمي وانزاء الحمر على
الخيل وسفر الامة وام الولد بلا محرم وبيع العصير من متخذه خمرا
وكره استخدام الخصي واقراض بقال شيئا ياخذ منه ماشاء واللعب
بالنرد والشطرنج والغناء وكل لهو وجعل الغل في عنق عبد بخلاف
التقييد واحتكار قوت البشر والبهايم في بلد يضر باهله لا غلة ارضه
ومجلوبة من بلد آخر وتسعير الحاكم الا اذا تعدى الارباب عن القيمة
فاحشا وقبل قول فرد كيف ما كان في المعاملات فان قال كافر شريت
اللحم من مسلم او كتابي حل اكله ومن مجوسي حرم وشرط العدل في

او وبيع العصير ممن يعلم انه يتخذه خمرا
لان العصير بعينه ليس بآلة الفساد وانما
يكون بعد تغييره بخلاف السلاح فان عينه
للشر بلا تغيير فيكره بيعه من اهل الفتنة

وحمل خمر ذمي باجرة وقالا لايجوز ولايحل
له الاجرة واجارة بيت في السواد ليتخذ

بيت نار او كنيسة او بيعة الاول معبد اليهود
والثاني معبد النصارى ومن ظن عكس هذا
فقد سهى او يباع فيه الخمر لتخلل فعل الفاعل
المختار وقالا لا ينبغي ان يكري به لشيء من
ذلك لانه اعانة على العصية ايضاح الاصلاح

الديانات كالخبر عن نجاسة الماء و فى الفاسق والمستور تحرى ❀

كتاب الاشربة

حرم الخمر وهى النيّ من ماء عنب اذا غلى[١] واشتدّ وقذف بالزبد

وان قلّت كالطلاء[٢] وهو ماء عنب طبخ فذهب اقل من ثلثيه وغلظا

نجاسة ونقيع[٣] التمر اى السكر ونقيع الذبيب نيئين اذا غلت واشتدت

وحرمة الخمر اقوى فيكفر مستحلها فقط وحلّ المثلث العنبى مشتدًّا

ونبيذ التمر والزبيب مطبوخا ادنى طبخة وان اشتدّ اذا شرب ما

لم يسكر بلا نية لهو وطرب والخليطان ونبيذ العسل والتين والبرّ

والشعير والذرة وان لم يطبخ بلا نية لهو وطرب وخلّ الخمر ولو بعلاج

والانتباذ فى الدبّاء والحنتم والمزفت وحرم شرب

١ الغلى غينك فتحى ولامك سكونيله والغليان فتحاتله قيناماق معناسنه دوريقال غلت القدر غليا وغليانا من الباب الثانى اذا جاشت اوقيانوس

٢ كالطلاء بالكسر والمد فانه حرام وان قل فالمقصود من التشبيه مجرد الجمع فى هذا الوصف لا المبالغة حتى يلزم ان يكون المشبه به اقوى واشهر وفى التشبيه تسامح والعطف احسن كما ظن ح

٣ ومثل نقيع التمر اى السكر ونقيع الذبيب نيين اى غير مطبوخين فانهما حرامان ولو قليلين والنقيع اسم مفعول من المزيد او الثلاثى فى المغرب يقال انقع الذبيب فى الخابية ونقعه اذا القاه فيها ليبتل ويخرج منه الحلاوة ح

درذي الخمر والامتشاط به ولا يحد شاربه بلا سكر ❀

كتاب الذبائح

حرم ذبيحة لم تذك وذكوة الضرورة جرح اين كان من البدن والاختيار ذبح بين الحلق واللبة وعروقه الحلقوم والمرئ والودجان وحل بقطع اى ثلث منها فلم يجز فوق العقدة وقيل يجوز وبكل ما فيه حدة الا سنا وظفرا قائمين وكره النخع والسلخ قبل ان يبرد وكل تعذيب بلا فائدة . وشرط كون الذابح مسلما او كتابيا ولو حربيا او امرأة او مجنونا او صبيا يعقل ويضبط او اقلف او اخرس لا من لا كتاب له او مرتدا او تارك التسمية عمدا وان نسي صح وحرم ان عطف على اسم الله غيره نحو بسم الله واسم فلان وكره ان وصل ولم يعطف

١ الذبائح جمع ذبيحة اى مذبوح وهى اسم ما يذبح كالذبح بالكسر والذبح بالفتح مصدر ذبح ان اقطع الاوداج حرم ذبيحة اى مذبوح لم يذك اى لم يذبح شرعيا اختياريا كان او اضطراريا فان قلت فلا يتناول الذبيحة المتردية والنطيحة ونحوهما قلت نعم الا ان حكمها يعلم مما ذكر بطريق الدلالة فانه اذا ما لم تذك حال كونه مذبوحا فلان يحرم حال عدم كونه مذبوحا احق وحكمه الى الفهم اسبق ايضاح الاصلاح

٢ لقوله تعالى وطعام الذين اوتوا الكتاب حل لكم والمراد مذكاهم لان مطلق الطعام غير المذكى يحل من اى كافر كان ويشترط ان لا يذكر الكتابي عند الذبح غير الله حتى لو ذكر المسيح او عزيرا لا يحل ذبيحته . ش . ذبيحة المسلم والكتابي حلال اذا اتوا به مذبوحا واما اذا ذبح بالحضور فلا بد من الشرط المذكور وهو ان لا يذكر غير اسم الله عنايه . وشرط لحل المذبوح كون الذابح على ملة اهل التوحيد حقيقة بان كان مسلما او دعوى بان كان كتابيا ابو المكارم

نحو بسم الله اللهم تقبل من فلان وحلّ ان فصل صورةً ومعنى كالدعاء

قبل الاضجاع والتسمية وندب نحر الابل وكره ذبحها وفى البقر

والغنم عكسه وكفى الجرح فى نعم توحش اوسقط فى بئر ولم يمكن ذبحه

لا فى صيد استانس ولا يحلّ جنين ميتٌ وجد فى بطن امّه ولا ذوناب

او مخلب من سبع او طير ولا الحشرات والحمر الاهلية والبغل والخيل

عند ابى حنيفة رح والضبع واليربوع والابقع الذى ياكل الجيف

ولا حيوان مائى سوى سمك لم يطف وحلّ الجراد وانواع

السمك بلا ذكاة وغراب الزرع والعقعق والارنب معها ❁

كتاب الاضحية

هى شاة من فرد او بقرة او بعير منه الى سبعة ان لم يكن لفرد اقل من

١ اى كل حيوان انسى وان لم يكن له يدان ورجلان كالدجاجة والحمامة والابل والبقر والغنم والحمار والوحشى والظبى والنعم بفتحتين وقد يسكن فى الاصل الابل والشاة او الابل لا غير كما فى القاموس ج

٢ اى كل حيوان يصيد بالسن التى خلف الرباعية وبالمخلب الذى هو ظفر كل سبع من الماشى والطاير كما فى القاموس وانما قلنا يصيد احترازا عن البعير والنعامة فان لهما نابا ومخلبا ج

٣ لم يطف السمك الطافى هو الذى يموت فى الماء حتف انفه بلا سبب ثم يعلو فيظهر واصحابنا رحمهم الله تعالى كرهوا الحيوان المائى مطلقا الا سمكا لم يطف واباحها ابن ابى ليلى ومالك والشافعى رح واستثنى بعض المالكية كلب الماء وخنزيره وانسانه والخلاف فى البيع والاكل واحد والاصل فى السمك عندنا ان ما مات منه بسبب فهو حلال كالماخوذ منه وما مات بغير سبب لا يحل كالطافى غرر ودرر

سبع ويقسم اللحم وزنا لا جزافا الا اذا ضم معه من اكارعه او جلده
وصح اشتراك ستة فى بقرة مشرية لاضحية وذا قبل الشراء احب
ويضحى الاب او الوصى من مال طفل غنى فيأكل الطفل وما بقى
يبدل بما ينتفع بعينه واول وقتها بعد صلوة العيد ان ذبح فى مصر
وبعد طلوع الفجر يوم النحر ان ذبح فى غيره وآخره قبيل غروب
اليوم الثالث واعتبر الآخر للفقر وضده والولادة والموت وكره
الذبح فى الليل ويقضى الناذر وفقير شرى للاضحية بتصدقها حية
والغنى بتصدق قيمتها شرى اولا وصح الجذع من الضأن والثنى
فصاعدا من غيره وهو ابن حول من الضأن والمعز وهو ابن
من البقر وخمس من الابل ويذبح الثولاء والجماء والخصى

١ ويضحى الاب او الوصى على الاصح من مال طفل غنى وقال محمد وزفر رح ان الاب يضحى من مال نفسه كما فى الهداية وقيل لا يضحى على الاصح من مال الطفل بالاجماع لانه غير مخاطب والصحيح انه يضحى على ما قال القدورى والجد كالاب عند عدمه كما فى الاختيار والكلام مشعر بانه لا يجب عليه ان يضحى عن طفل فقير فى ظاهر الرواية وعنه انه يضحى وقيل يضحى عند الشيخين رح لا عند محمد وزفر رح كما فى المحيط والفتوى على الاول كما فى الكفاية وعنه انه ينبغى ان يضحى عن ولده وولد ولده ذكرا او انثى ولا يضحى عن رقيقه وام ولده بالاتفاق كما فى النظم ج

٢ ويذبح الاضحية الثولاء بالفتح التى جنت من الشاة وغيرها وكذا الجرباء لان الجرب فى الجلد وانما تذبحان اذا كانتا سمينتين كما فى الكافى ولقائل ان يقول باستدراك القيد بالعجفاء والجماء التى لا قرن لها خلقة وكذا العظماء التى ذهب بعض قرنها بالكسر او غيره فان بلغ الكسر الى المخ لم يجز ج

لا عجفاء وعرجاء التى لا تمشى الى المنسك وما ذهب اكثر من ثلث اذنها او ذنبها او عينها او اليتها وان مات احد سبعة وقال ورثته اذبحوها عنه وعنكم صح كبقرة عن اضحية ومتعة وقران وان كان احدهم كافرا اومريد اللحم لا ويأكل منها ويؤكل ويهب من يشاء وندب التصدق بثلثها وتركه لذى عيال توسعة عليهم والذبح بيده ان احسن والا امر غيره وكره ذبح كتابى ويتصدق بجلدها او يعمله آلة او يبدله بما ينتفع به باقيا فان بيع بغير ذلك يتصدق بثمنه ولو غلط اثنان وذبح كل شاة صاحبه صح بلا غرم وصح التضحية بشاة الغصب لا الوديعة وضمنها ❁

كتاب الصيد

يحل صيد

١ شاة صاحبه باذنه دلالة صح عن كل منهما واخذ كل مسلوخه من صاحبه بلا غرم فلو اكلا ثم علما فليحلل كل وان تشاحا بعد ذلك ضمن كل لصاحبه قيمة شاته ويتصدق كل بتلك القيمة ان مضى الايام ج كذا فى الدرر قوله فليحلل كل صاحبه ويجزيهما لانه لو اطعمه فى الابتداء يجوز وان كان غنيا فكذا له ان يحلله فى الانتهاء كذا فى الهداية

عزمى

٢ وصحت التضحية بشاة الغصب لا الوديعة وضمنهما وجه الصحة فى الاول لا الثانى لان الملك فى الغصب يثبت من وقت الغصب وفى الوديعة يصير غاصبا بالذبح فيقع الذبح فى غير الملك كذا فى الهداية والكافى وساير الكتب المعتبرة قال الصدر الشريعة يصير غاصبا بمقدمات الذبح كالاضجاع وشد الرجل فيصير غاصبا قبل الذبح اقول حقيقة الغصب كما تقرر فى موضعه ازالة اليد المحقة واثبات اليد المبطلة وغاية ما يوجد فى الاضجاع وشد الرجل اثبات اليد المبطلة ولا يحصل به ازالة اليد المحقة وانما يحصل ذلك بالذبح كما ذهب اليه الجمهور غرر ودرر

كلّ ذی ناب ومخلب بشرط علمهما وجرحهما وارسال مسلم
او كتابی مسمیا علی ممتنع متوحش یؤكل وان لا یشارك المعلّم ما لا
یحل صیده ولا یطول وقفته بعد الارسال ویعلم المعلّم بترك اكل
الكلب ثلث مرات ورجوع البازی بدعائه فان اكل بعد تركه ثلثا
تبیّن جهله فلا یؤكل ما قد صاد وبقی فی ملكه ولا ما یصیده حتی یتعلّم
وشرط الحلّ بالرمی التسمیة والجرح وان لا یقعد من طلبه ان غاب
متحاملا سهمه فان ادركه المرسل او الرامی حیا ذكاه فان تركها عمدا
حرم كما اذا قتله معراض بعرضه ٢ او بندقة ثقیلة ذات حدة او رمی
فوقع فی ماء او علی سطح ثم علی الارض ویعتبر الزجر فیما لم یرسل
ولو اجتمعا من مسلم او مجوسی یعتبر الارسال وان اخذ غیر ما ارسل

١ ومنها عدم طول وقفته بعد ارسال فانها ان طالت بعده لم یكن الاصطیاد مضافا الی الارسال الا اذا كمن الفهد فانه حیلته فی الاصطیاد فیكون مضافا الی الارسال قال الامام شمس الائمة السرخسی ناقلا عن شیخه الامام شمس الائمة الحلوانی رحمهما الله للفهد خصال ینبغی لكل عاقل ان یاخذ ذلك منه منها ان یكمن للصید حتی یتمكن منه وهذه حیلة منه فینبغی للعاقل ان لا یجاهر بالخلاف فی عدوه ولكن یطلب الفرصة حتی یحصل مقصوده من غیر اتعاب نفسه ومنها انه لا یتعلم بالضرب ولكن یضرب الكلب بین یدیه اذا اكل من الصید فیتعلم بذلك وهكذا ینبغی للعاقل ان یتعظ بغیره كما قیل السعید من وعظ بغیره ومنها انه لا یتناول الخبیث وانما یطلب من صاحبه اللحم الطیب وهكذا ینبغی للعاقل ان لا یتناول الا الطیب ومنها انه یثب ثلاثا او خمسا فان تمكن من الصید والا تركه ویقول لا اقتل نفسی فیما اعمل لغیری وهكذا ینبغی لكل عاقل غرر درر

٢ وما اصاب المعراض بعرضه لم یؤكل لقوله عم ما اصاب بحدة فكل وما اصاب بعرضه فلا تاكل ولانه لا بد من الجرح لیتحقق معنی الذكاة علی ما قدمناه هدایة

اليه حلّ كصيد رُمىَ فقُطعَ عضوٌ منه لا العضو فان قُطع اثلاثًا وا كثره مع عجزه او قُطع نصفُ رائسه او اكثرهُ او قُدّ بنصفين أُكلَ كلُّه وانْ رمى صيدًا فرماه آخرُ فقتله فهو للاوّل وحرم[١] وضمن الثانى له قيمته مجروحًا ان كان الاول اثخنه[٢] والّا فللثانى وحلّ ويصادما يؤكل لحمه وما لا يؤكل[٣] ❀

كتا ـــــــ اللقيط[٤] واللقطه والآبق

رفعه احبّ وان خيف هلاكه يجب كاللقطة وهو حرّ الّا بحجة رقه ونفقته وجنايته فى بيت المال وارثه له ولا يؤخذ من آخذه ونسبه ممن يدّعيه ولو رجلين او ممن يصف منهما علامةً به او عبدًا وكان[٥] حرًّا اوذميا وكان مسلما ان لم يكن فى مقرّهم وما شدّ عليه[٦] له صرف

١ وحرم لاحتمال موته بالرمى الثانى وهو ليس بذكاة له لوجود القدرة على الذكاة الاختيارية ش

٢ اثخنه اى اخرجه عن حيز الامتناع جزاءه مايدل عليه من حرم وضمن ج

٣ وما لا يؤكل اذا امكن الانتفاع بجلده اوشعره اوريشه اوعظمه اوغير ذلك وان لم يمكن الانتفاع بشئ من ذلك فلا اقل من استدفاع شره وكل ذلك مشروع البرجندى

٤ اللقيط هو فى الشرع اسم لحى مولود طرحه اهله خوفا من العيلة اوفرارا من تهمة الزينة مضيعه اثم محرزه غانم وانما سمى لقيطا باعتبار ماله وتفالا لاستصلاح حاله كذا فى المبسوط ايضاح الاصلاح

٥ وكان اللقيط حرا لانه قد يلد له الحرة فلا يبطل الحرية الظاهرة بالشك كما فى الهداية وفيه اشعار بانه لو ظهر ان زوجته امة كان عبدا كما قال ابو يوسف رح واما عند محمد رح فحر كما فى الذخيرة والكلام مشير الى انه لو ادعى عبد وحر فالنسب يثبت منه لا من العبد كما فى الكافى ج

٦ او على دابة هو عليها شمنى

اليه وللملتقط قبض هبة وتسليمه فى حرفة لا انكاحه وتصرّف ماله
ولا اجارته . واللقطة امانة ان اشهد على اخذه ليردّ على ربها
والا ضمن ان جحد المالك اخذها للرد وعرّفت فى مكان وجدت
وفى المجامع مدّة لا تطلب بعدها وما لا يبقى الى ان يخاف فساده ثم
يتصدق فان جاء ربها اجاز او ضمن الآخذ وما انفق عليها بلا اذن
حاكم تبرّع وباذنه دين على ربها وآجر القاضى ماله منفعة وانفق
عليها كالآبق وما لا منفعة له اذن بالانفاق ان كان اصلح والا باع
وللمنفق حبسها لاخذ النفقة فان هلكت بعد الحبس سقطت فان
بيّن مدعيها علامتها حلّ الدفع ولا يجب بلا حجة وينتفع بها فقيرا
والا تصدق ولو على اصله وفرعه وغرسه وندب اخذ الآبق لمن

١ ان اشهد عند القدرة شاهدين على اخذه
ليرد على ربها فلو وجدها فى طريق او غيره
وليس فيه احد اشهد عند الظفر به فاذا ظفر
ولم يشهد ضمن الا اذا ترك الاشهاد لخوف
ظالم كما فى قاضيخان وقيل اذا اعتقد مع
الاشهاد انه ياخذه لنفسه فهو ضامن ديانة كما
فى المحيط وكيفية الاشهاد ان يقول اشهد انى
اخذتها للرد او من سمعتم انه يطلب شيئا
او لقطة فدلوه على او عندى لقطة كما فى
الزاهدى وغيره ج

٢ اى انكر قول الملتقط انى اخذتها للرد اليك
وقال محمد رح انها لم تضمن لانها امانة على كل
حال فالقول له مع اليمين وابو يوسف مع محمد
فى الاصح والاول الصحيح كما فى المضمرات
وفيه اشارة الى ان البالغ والصبى سواء فى
الضمان بترك الاشهاد فاشهد ابوه او وصيه
وعرف ثم تصدق كما فى المنية والى انه لو
صدقه المالك لم يضمن وذا بالاتفاق كما لو
اقر انه اخذه لنفسه فانه ضامن بالاتفاق
والى انه لو ردها الى مكانها ثم هلكت لم يضمن
قال الحاكم هذا اذا ردها قبل ان ينتقل عن
ذلك المكان والا فقد ضمن وعن محمد رح لو
مشى ثلث خطوات ثم ردها برئ وقيل هذا
التفصيل فيما اذا اخذها لنفسه واما اذا
اخذها للرد فلم يضمن اصلا كما فى المحيط
ح

قوى عليه وترك الضال قبل احب ولراده من مدة سفر اربعون
درهما وان لم يعدلها ان اشهد انه اخذه للرد ومن اقل منها بقسطه
فان ابق منه لم يضمن فان لم يشهد فلا شئ له وضمن ان ابق منه ❀

كتاب المفقود

هو غائب لم يدر اثره حي في حق نفسه فلا تنكح عرسه ولا يقسم ماله
ولا يفسخ اجارته ويقيم القاضي من يقبض حقه ويحفظ ماله ويبيع ما
يخاف فساده وينفق على ولده وابويه وعرسه ميت في حق غيره
فلا يرث من غيره اي يوقف قسطه من مال مورثه الى تسعين سنة
فان ظهر حيا فله ذلك وبعدها يحكم بموته في ماله يوم تمت المدة فتعتد
عرسه للموت ويقسم ماله بين من يرث الآن وفي مال غيره من

١ المفقود مناسبته بالكتاب السابق ظاهرة وهو في اللغة بمعنى الغايب يقال فقدت الشئ فقدا وفقودا وفقدانا اى غاب عنى فهو مفقود. ابوم. المفقود اورده عقيب اللقطة والابق للمناسبة من حيث ان المفقود فقده اهله وهما فقده مالكاهما يقال فقدت الشئ اذا اضللته وفقدت الشئ اذا طلبته فلم تجده وكلا المعنيين يتحقق في المفقود لانه فقد عن اهله وهم في طلبه البرجندى

٢ وبعدها اى بعد مضى هذه المدة يحكم بموته فيما كان له من الحقوق. ج. وبعدها اى بعد التسعين سنة يحكم بموته في حق ماله يوم تمت المدة لان هذا موت حكمى والحكمى معتبر بالحقيقى. على القارى. وهكذا في الشمنى

حين فقده فبرد ماوقف له الى من يرث الغير عند موته ۞

كتاب القضاء

اهله اهل الشهادة و يصحان من الفاسق لكن لايقلد ولا يقبل ولو فسق العدل يعزل و قيل ينعزل ومن اخذه بالرشوة لايصير قاضيا والاجتهاد شرط للاولوية و لا يطلب وانما يدخل فيه من يثق عدله ومن قلد سأل ديوان قاض قبله ولا يعمل فى المحبوس بقول المعزول وكذا فى غلة الوقف و الوديعة الا اذا اقر ذو اليد بالتسليم منه ويقرض مال اليتيم والجامع اولى لجلوسه الظاهر ولا يقبل هدية الا من ذى رحم محرم او ممن اعتاد مهاداته قدر اعهد اذا لم يكن لهما خصومة ولا يحضر دعوة الا عامة ويسوى بين الخصمين جلوسا واقبالا

١ هو لغة الاحكام وشرعا الزام على الغير ببينة او اقرار او نكول لان حقيقته فصل الخصومة وهو انما يكون به درر

٢ لكن ينبغى انه لا يقلد الفاسق القضاء ولا يقبل اذا شهد لان الفاسق لا يؤمن اقله مبالاته بواسطة فسقه ش وعلى القارى والتغليب جعل القلادة فى العنق وشرعا حكم وال يكون فلان قاضيا فى موضع كذا ج

٣ و الغلة كلما يحصل من نحو ريع ارض او كرائها او اجرة غلام كما فى المغرب ج

ا على خصم حاضر وكتب به فمحضر بفتح الميم
فهو ماجرى بحضرة القاضي من وصف الدعوى
واسامي الشهود وحلاهم كما فى المغرب
بالمهملة حكم بها اى يلفظ القاضي بسبب
الشهادة بقول مخصوص وهو قضيت على
فلان لفلان بكذا ومثله حكمت او انفذت
وكذ اثبت عندى اوظهر اوصح على الصحيح
كما فى الفصولين وذكر فى كفاية الشروط ان
حكمت معناه رتبت عليه الاحكام وفائدته
اعلام من له الحق بحقه اوتمكنه من الاستيفاء
كما فى حدود الكافى فلوقال ابطلت حكمى
اورجعت عن قضاء اووقفت على تلبيس من
الشهود لم يعتبر كما فى الخزانة وفيه ايماء الى
انه لم يحكم بمجرد علمه بقضية حق الله تعالى
كالزنا والشرب وكذ الحق العباد خلافا لهما
وهذا اذا علم قبل تقلد القضاء واما بعده
فيحكم به وتمامه فى الخزانة والى ان احضار
الخصم لازم فان امتنع عن الحضور عزره القاضى
بمايرى من ضرب او صفع او حبس اوتعبيس
وجه كما فى الاختيار والى انه وجب عليه الحكم
ح حتى انه لو ر اه واخر فسق فياثم ويعزل
ويعزر كما فى الرجوع عن الشهادة من
الكافى ولو لم يره ذلك لكفر كما فى الكرمانى
والى ان طلب الحكم ليس بشرط فانه من
الاداب والى ان مجرد الشهادة ملزم للحكم
على القاضى ولايتوقف على التزكية كما فى
الهداية وغيرها والى ان قول (تتمه)

ولا يسارُّ احدهما ولا يُضيفه ولا يضحك ولا يمْزح معه ولا يشير اليه
ولا يلقنّه حجةً ولا يُلقّن بقوله اتشهد بكذا واستحسنه ابو يوسف رح
فيما لا تهمة فيه ويحبس الخصْم مدةً راها مصلحةً بطلب ولى الحق
ان امتنع المقرّ عن الايفاء اوثبت الحقّ بالبيّنة فيما لزمه بعقد كالكفالة
والمهْر او بدل مال حصل له وفى نفقةِ عرسه وولده لافى دينْه وفى
غيرها الا ان ادعى فقره الّا اذا قامت بيّنة بضدّه واذا اشهدوا على
حاضر حكم بها وكتب به وهو السّجلّ وعلى غايب لا بل يكْتب كتاباً
حكْمياً ليحكم المكتوب اليه الا فى حدّ وقود فيقرء على الشّهود ويختم
عندهم ويسلّم اليهم وعند ابى يوسف رح يكفى ان يشهدهم انّ هذا
كتابه وختمه وعنه انّ الختم ليس بشرط ثمّ المكتوب اليه لا يقبله

الا

الا بحضور الخصم والبينة على انه كتاب فلان قراه علينا وختمه وسلمه
فيفتحه ويقرؤه على الخصم ويلزمه مافيه ان بقى الكاتب قاضيا ولا
يعمل به غيره الا اذا كتب بعد اسمه والى كل من يصل اليه من قضاة
المسلمين وعند ابى يوسف رح ان كتب هذا ابتداء يقبل وان مات
الخصم ينفذ على وارثه والمراة تقضى الا فى حد وقود ولا يستخلف
قاض ولا يوكل وكيل الا من فوض اليه ذلك ففى المفوض نائبه لا
ينعزل بعزله وموته موكلا بل هو نائب الاصل وفى غيره ان فعل
نائبه عنه او اجازه او كان قدر الثمن فى الوكالة صح وباعمل
برايك يوكل والقضاء على خلاف مذهبه ناسيا او عامدا لا ينفذ وعلى
وفاقه يجعل المختلف فيه مجمعا عليه فان عرض على آخر يمضيه الا فيما

(تتمه) القاضى احكم ليس بلازم فانه احتياط ويمهله ثلثة ايام ان قال المدعى عليه لى دفع كما فى الخلاصة والى ان المصر لا يشترط للنفاذ كما فى النوادر وبه اخذ كثير من المشائخ وظاهر الرواية انه شرط كما فى عامة المتداولات ج

١ وعند ابى يوسف رح يجوز ان يكتب على هذا الوجه ابتداء تسهيلا على الناس وعليه عمل القضاة اليوم ولا يجوز عندهما لان اعلام الكاتب والمكتوب اليه لم يحصل به * ج * وعند ابى يوسف رح ان كتب هذا اى الى كل من يصل اليه من قضاة المسلمين ابتداء بان كتب من فلان بن فلان الى كل من يصل اليه من قضاة المسلمين وحكامهم يقبل وبه قال الشافعى واحمد واستحسنه كثير من مشايخنا تسهيلا للامر على الناس وقال ابى حنيفة لا يقبل اخذا بالاحتياط * على القارى وهكذا فى الشمنى * ولو كتب ابتداء من فلان بن فلان قاضى بلد كذا الى كل من يصل اليه هذا الكتاب الخ فعند ابى حنيفة ومحمد لا يجوز ابو المكارم

١ الا فيما خالف الكتاب من الحكم كالقضاء
بحل متروك التسمية عمدا كما ذكره المصنف
وغيره والاحسن ان يمثل بالقضاء بتقديم
الوارث على المديون فان الاول نافذ
عند الطرفين كما في المغني وغيره او السنة
المتواترة او المشهورة كالقضاء ببيع درهم
بدرهمين وبرفع الحرمة بنفس عقد المطلقة
ومن الظن الفاسد ان الرفع مذهب مالك
والشافعي والاوزاعي والا لنفذ القضاء به
وقد سبق تمام الكلام عليه او الاجماع
كالقضاء بمتعة النساء فانهم اجمعوا على بطلانه
وكفر مستحله كما في المضمرات وفيه اشعار
بترتيب الادلة فيقضي بالكتاب ثم بالسنة
المتواترة ثم المشهورة ثم الاحاد ثم اجماع
الصحابة ثم اجماع التابعين ثم وثم فلا يقضي
بقول بعضهم في ظاهر الرواية ثم اصحابنا ابو
حنيفة وابو يوسف ومحمد رح اذا اتفقوا على
امر لا يقضي بقول غيرهم كما في المغني
ففي الاكتفاء نوع تقصير وان كان المناسب
بالكتاب ترك الكل والكتاب هو المنزل
المتواتر على نبينا عم والسنة ما صدر عنه
عم من قول او فعل او تقرير والاجماع
اتفاق المجتهدين من هذه الامة في عصر
على امر وهذا مختار الجمهور وقال الجصاص
والجرجاني انه اتفاق جماعة سوغ العلماء
اجتهادهم وهذا مختار السرخسي وقال
بعضهم انه اتفاق الجمهور وهو مختار الهداية والكافي وتمامه في الكشف

خالف الكتاب او السنة المشهورة او الاجماع وان كان نفس القضاء
مختلفا فيه يصير مجمعا عليه بامضاء آخر والقضاء بحرمة او حل ينفذ
ظاهرا او باطنا ولو بشهادة زور اذا ادعاه بسبب معين ولا يقضى
على غائب الا بحضرة نائبه حقيقة او شرعا كوصي القاضي او حكما
بان كان ما يدعى على الغائب سببا لما يدعى على الحاضر لا ان كان
شرطا وصح تحكيم الخصمين من صلح قاضيا في غير حد وقود ولزمهما
حكمه واخباره باقرار احدهما وبعدالة شاهد حال ولايته ولكل
منهما ان يرجع قبل حكمه فان رفع حكمه الى قاض امضاه ان وافق
مذهبه ولا يصح القضاء والشهادة لمن بينهما ولاد او زوجية وصح
الايصاء بلا علم الوصي لا التوكيل وشرط خبر عدل او مستورين

بعزل الوكيل وعلم السيد بجناية عبده والشفيع بالبيع والبكر

بالنكاح ومسلم لم يهاجر بالشرايع لا لصحة التوكيل وقبل قول قاض

عالم عدل قضيت بهذا وجاهل عدل ان بين سببه لا غيرهما

كتاب الشهادة

هي اخبار بحق للغير على آخر وتجب بطلب المدعى وسترها في

الحدود افضل ويقول في السرقة اخذ لا سرق ونصابها للزنا اربعة

رجال وللقود وباقي الحدود رجلان وللبكارة والولادة وعيوب

النساء فيما لا يطلع الرجال امرأة ولغيرها رجلان او رجل وامرأتان

وشرط للكل العدالة ولفظ الشهادة ويسأل القاضي عن حال الشاهد

عندهما مطلقا وبه يفتى وكفى سرا والاثنان احوط في التزكية

---

١ يعني الفاسق لو قبل القاضي شهادته وحكم بها نفذ كما في غاية البيان لكن لا يجوز له ان يقبل شهادة الفاسق بل مثلا لنفي التهمة وهذا ظاهر الرواية وعن محمد انه رجع الى انه لم يقبل وبه اخذ كثير من المشايخ وقالوا ما احسن هذا في زماننا فان القضاة قد افسدوا ديننا كما في الكافي وغيره وعلى هذا لا يقبل كتاب القاضي الى القاضي في شيء كما في الكرماني وغيره ج

٢ عندهما اي عند ابي يوسف ومحمد مطلقا اي في سائر الحقوق والدعاوي سواء طعن الخصم او لم يطعن وبه يفتى لكثرة الفساد في هذا الزمان وهو قول الشافعي واحمد وقال مالك يجب عليه السؤال مهما شك وان سكت الخصم الا ان يقر بعدالة الشهود لان القضاء مبنى على الحجة وهي شهادة العدول وقال ابو حنيفة يقتصر الحاكم على ظاهر العدالة في المسلم ولا يسأل عنه حتى يطعن الخصم الا في الحدود والقصاص شي

وترجمة الشاهد والرسالة الى المُزكّى ولَايشترطُ الاشهادُ الّا فى
الشهادة على الشهادة ولايشهد من رأى خطّه ولم يَذْكُرْ شهادتَه ولا
بالتسامع الا فى النّسب والموت والنّكاح والدّخول وولاية
القاضى وأنّ هذا وَقْفٌ على كذا لا على شرايطه اذا اَخْبَرَهُ رجلان
او رجل وامرأتان ويشهد رآى جالس مجلس القضاء يدخل عليه
الخصوم انه قاض ورجل وامرأة يسكنان بيتًا وبينهما انبساط
الازواج انها عرسُه وشئٍ سوى الرقيق فى يد متصرف كالملاك
انه ملكه لكن ان قال ان شهادتى بالتّسامع او بحكم اليد بطلت ومن
شهد انه حضر دفن زيد او صلى عليه قبلت وهذا عيان ❁

فصــــل وتقبل الشهادة من اهل الاهواء الا الخطّابيّة والذمّى

على

وما يتحمله الشاهد على ضربين احدهما ما يثبت بنفسه مثل البيع والاقرار والغصب والقتل وحكم الحاكم فاذا سمع ذلك الشاهد اوراٰه وسعه ان يشهد وان لم يشهد عليه ويقول اشهد انه باع ولا يقول اشهدنى ومنه ما لا يثبت حكمه بنفسه مثل الشهادة على الشهادة فاذا سمع شاهدا يشهد بشئ لم يجز له ان يشهد على شهادته الا ان يشهده وكذا لو سمعه يشهد الشاهد على شهادته لم يسع للشاهد ان يشهد ولا يحل للشاهد اذا راى خطه ان يشهد الا ان يتذكر الشهادة هداية

۱ اذا اخبره ظرف فى اى يشهد بالتسامع فى هذه الامور اذ اخبر الشاهد رجلان او رجل وامراتان فيشترط العدد ولا يشترط العدالة ولا لفظ الشهادة على ما قال بعضهم كما هو الظاهر من الاختيار ج

مطلب قبول الشهادت

على مثله وان خالفا ملة وعلى المستأمن والمستأمن على مثله اذا
كانا من دار وعدو بسبب الدين ومن اجتنب الكبائر ولم يصر
على الصغائر وغلب صوابه والاقلف والخصي وولد الزنا والعمال
لا من اعمى ومملوك ومحدود في قذف وان تاب الا من حد في كفره
فاسلم وعدو بسبب الدنيا وسيد لعبده ومكاتبه وشريك فيما
يشتركانه ومخنث يفعل الردي ونائحة ومغنية ومدمن الشرب
على اللهو ومن يلعب بالطيور او الطنبور او يغني للناس او يرتكب
ما يحد به او يدخل الحمام بلا ازار او يأكل الربا او يقامر بالنرد
او الشطرنج او يفوته الصلوة بهما او يبول على الطريق او ياكل
فيه او يظهر سب السلف ولا تقبل الشهادة على جرح مجرد وهو ما

٢ سب واحد من السلف اي الصحابة رضي الله تعالى عنهم لظهور فسقه ونعم ما قيل من طعن في علماء الامة فلا يلوم من الامة كما في الكرماني ج

يفسق الشاهد ولم يوجب حقا للشرع او للعبد مثل هو فاسق او
آكل الربا او انه استأجرهم وتقبل على اقرار المدعى بفسقهم
وعلى انهم عبيد او شاربوا خمر او قذفة او شركاء المدعى او اعطاهم
الاجرة لها من مالى او دفعت اليهم كذا للّا يشهدوا على وشرط موافقة
الشهادة الدعوى كاتفاق الشاهدين لفظا ومعنى عند ابى حنيفة رح
فترد فى الف والفين ويثبت فى الف والف ومائة الاقل عند دعوى
الاكثر ان قصد المال لا العقد فتقبل فى عتق بمال وصلح عن قود
ورهن وخلع ان ادعى من له المال والاجارة بيع فى اول المدة ومال
بعدها او يثبت النكاح بالف خلافا لهما ولزم الجر فى الارث بقوله
مات وتركه ميراثا له او مات وذا ملكه او فى يده فان قال كان لابيه

اودعه

١ او اكل ربا او شارب خمر او زان فى وقت
او مقر بانى شاهد زور او ان المدعى مبطل
فى هذه الدعوى وانما لم يقبل لان الشاهد
صار فاسقا باشاعة الفاحشة المحرمة بالنص
بلا ضرورة فان الشهادة الكاذبة تندفع
باخبار القاضى سرا كما فى الكافى وغيره من
المتداولات آه مثل انه استأجرهم اى
ان المدعى استأجر الشهود على اداء هذه
الشهادة فان هذه وان تضمنت امرا زائدا
على الجرح لكن ليس له خصم يثبته اذ لا
تعلق له بالاجرة ج

٢ لان الدلالة على الاقل بالتضمن غير
معتبر وتقبل عندهما على الالف او المائة
او الطلقة عند دعوى الاكثر لانهما اتفقا
على الاقل فترد عند دعوى الاقل لان
المدعى مكذب لشاهد الاكثر والصحيح
قوله كما فى المضمرات لانه اذا لم يثبت
الالفان لم يثبت ما فى الضمن من الف
والمصنف ضعف قوله وذا منه نهاية سوء
الادب كما لا يخفى ح ولا شك ان قولهما
اظهر وفرق ابى ح رح ضعيف شرح وقايه

او دعه او اعاره من فى بلد جاز بلا جر وتقبل الشهادة على الشهادة الا
فى حد وقود وشرط لها تعذر حضور الاصل بموت اومرض اوسفر
وشهادة عدد عن كل اصل لا تغاير فرعى هذا وذاك ويقول الاصل
اشهد على شهادتى انى اشهد بكذا والفرع اشهد ان فلانا اشهدنى
على شهادته بكذا وقال لى اشهد على شهادتى بكذا وصح تعديل
الفرع الاصل واحد الشاهدين الاخر وانكار الاصل يبطل شهادة
الفرع ومن اقرانه شهد زورا شهر ولم يعزر ❀ فصــــــل لا رجوع
عنها الا عند قاض فان رجعا عنها قبل الحكم سقطت ولم يضمنا وبعده
لم يفسخ وضمنا ما اتلفاه بها اذا قبض مدعاه والعبرة للباقى لا للراجع
فان رجع احد ثلثة لم يضمن فان رجع آخر ضمنا نصفا وان شهد رجل

١ وفرعى ذاك الاصل فيشهد رجلان مرة
على شهادة احد الاصلين ومرة على شهادة
اصل اخر وفيه اشعار بان لا يشهد اصل
على شهادة نفسه وفرعان على اخر وقد جاز
ذلك كما فى النهاية ويقول الاصل اى اصل
كل من الفرعين عند التحميل اشهد عند
الحاجة امر من الاشهاد فلو اشهد رجلا وهناك
رجل يسمعه لم يجز له ان يشهد على شهادتى
فلو لم يذكره لم يجز خلافا لابى يوسف رح
فانه معلوم كما فى المحيط اى اشهد بذلك
اى بان فلانا ابن فلان ابن فلان اقر
عندى له بالف درهم والجملة بدل من
المجرور ج
.ط الـــــــــــا لا رجوع عنها
٢ الا عند قاض لانه فسخ الشهادة وفيه اشارة
الى ان الرجوع لا يكون الا بعد الشهادة
والى ان ركنه قوله رجعت عما شهدت او
شهدت بزور فلا يثبت الرجوع باقامة
البينة ولا باستحلاف الشهود ولا بالاقرار
الا اذا جعل لانشاء الرجوع والى انه شرط
مجلس القضاء ولو كان القاضى غير الذى
شهد عنده كما فى النهاية والاكتفاء مشعر
بان صحة الرجوع لا يتوقف على القضاء
بالرجوع او بالضمان على ما قال بعض
المشايخ كما فى الصغرى ج

وعشر نسوة ثم رجعوا فعلى الرجل سدس عند ابى حنيفة رح ونصف

عندهما وان رجعن فقط فعليهن نصف وضمن المزع ان رجع هو والاصل

والمزكى لا شاهد الاحصان وشاهد اليمين لا الشرط اذا رجعوا

كتاب الاقرار

هو اخبار بحق لآخر عليه وحكمه ظهور المقر به لا انشاؤه فصح الاقرار

بالخمر للمسلم لا بطلاق او عتق مكرها فلو اقر حر مكلف بحق صح

ولو مجهولا ولزمه بيانه بما له قيمة والقول له ان ادعى المقر له اكثر

منه ولا يصدق فى اقل من درهم فى على مال ومن النصاب فى مال

عظيم من ذهب او فضة ومن خمس وعشرين فى الابل ومن

قدر النصاب قيمة فى غير مال الزكوة ودراهم ثلثة ودراهم كثيرة

عشرة

كتاب الاقرار هو اخبار بثبوت حق عليه قال صاحب الهداية فى مختارات النوازل الاقرار هو الاثبات لغة يقال قر الشى اذا ثبت وفى الشريعة هو اخبار عما كان ثابتا قبله وهو يحتمل الصدق والكذب لا انشاء ايضاح الاصلاح هو مشتق من القرار وهو لغة اثبات ما كان متزلزلا

درر غرر

عشرة وكذا درهما درهم وكذا كذا احد عشر وكذا وكذا احد وعشرون
ولو ثلث بلا واو فاحد عشر ومع واو فمائة واحد وعشرون وان ربع
زيد الف وعلى وقبلى اقرار بدين وصدق ان وصل به هو وديعة وان
فصل لا وعندى او معى ونحوه امانة وقوله لمدعى الالف اتزنها او
قضيتكها ونحوهما اقرار ومائة ودرهم او ثلثة اثواب دراهم وثياب وفى
مائة وثوب او ثوبان تفسر المائة والاقرار بدابة فى اصطبل يلزمها فقط
وسيف جفنه وحماءله وصح اقراره بالحمل وله ان بين سببا صالحا فان
ولدت لاقل من نصف حول فله ما اقر به وان اقر بشرط الخيار صح
وبطل شرطه واستثناء كيلى او وزنى من دراهم صح قيمة لا استثناء
التابع كالبناء والفص والنخل ودين صحته مطلقا ودين مرضه بسبب

١ وكذا درهما فى الاقرار درهم لانه اقل ما يفسر به وينبغى ان يكون درهمين وفى الكافى وغيره ان فى كذا دينارا دينارين لانه كناية عن العدد واقله اثنان وفى الاختيار وغيره عن محمد رح كذا درهم بالجر مائة درهم حملا على مائة درهم وفيه اشارة الى ان تميز كذا قد يكون مجرورا بالاضافة فان محمدا هو الامام فى العربية مع ان فى مغنى اللبيب انه قول الكوفيين فالرضى المخطئ له بكونه خارجا عن لغة العربية مخطئ ومن ظن غير محتاج اليه انه مبنى على عدم تميز العامة ج

٢ فيحمل كل وجه على نظيره ولو قال كذا درهما فهو درهم لانه تفسير للمبهم ولو ثلث كذا بغير واو فاحد عشر لانه لا نظير له سواه وان ثلث بالواو فمائة واحد وعشرون وان ربع يزاد عليها الف لان ذلك نظيره هداية

٣ اتزنها بتشديد التاء امر من الاتزان افتعال من الوزن على القارى

٤ وقوله مائة ودرهم او مائة وثلث اثواب يلزم به فى الاول مائة كلها دراهم وفى الثانى كلها ثياب شمنى وعلى القارى

فيه وعُلم بلا اقرار سواءٌ وقُدّ ما على ما اقرّ به فى مرضه والكلّ على الارث وإن شمل ماله ولا يصحّ ان يخصّ غريماً بقضاء دينه ولا اقرارُه لوارثه الّا ان يُصدّقه البقيّةُ فيبطُل انّ ادّعى بنُوّته بعد لا انْ نكح ولو اقرّ بنُوّة غلامٍ جهل نسبه ويولَدُ مثله لمثله وصدّقه الغلامُ ثبت نسبُه وشرط تصديقُ الزّوج او شهادةُ قابلة فى اقرارها بالولد ولو اقرّ بنسب من غير ولاد لا يصحّ ويرث الأمع وارث ومَن اقرّ باخٍ وابوه ميتٌ شاركه فى الارث بلا نسَب ولو اقرّ احدُ ابنَى ميّت له على اخر دينٌ بقبض ابيه نصفه فلا شئ له والنّصف للآخر ❀

كتاب الدعوى

هى اخبارٌ

١ بقضاء دينه اى دين ذلك الغريم لان فيه ابطال حق الغير ومن الظن ان الظاهر ترك الضمير وفيه رمز الى انه لو خص الصحيح غريماً بذلك لصح وتمامه فى حجر النهاية ولا يصح اقراره بدين او عين لوارثه عند اقراره فلو اقر لابنه بدين لم يلزمه لكن فى العمادى وغيره انه لو اقر مريض مسلم لابنه الكافر واسلم قبل موته لم يصح ولو اقر لامراته بدين المهر صح وفيه اشارة الى انه لو اقر لوارثه ولاجنبى لم يصح وقال محمد رح ان اقراره لاجنبى بقدر نصيبه صح والى انه يصح اقراره بوارثه وسيانى وذكر فى الجواهر انه لو حكم حاكم بصحة الاقرار لوارث لم يحكم ببطلانه ولم يصر ميراثا الا ان يصدقه البقية اى يرضى بقية الغرماء بذلك التخصيص وبقية الورثة بذلك الاقرار فيكون الاستثناء متعلق بالمسئلتين على ما ذكره المصنف رح ج

٢ بالولد اى الذكر والانثى لما فيه من الزام النسب على الزوج وفيه اشارة الى ان احد هذين الامرين انما شرط اذا قام النكاح بينهما واما اذا كانت معتدة فيشترط تصديقه او حجة تامة عنده واما عندهما فيكفى شهادة واحدة كما فى دعوى الكافى والى انها لو لم تكن ذات زوج ولا معتدة يثبت النسب كما قالوا وقيل لا يقبل قولها سواء كانت ذات زوج اولا كما فى النهاية ج

يحق له على غيره والمدعى من لا يجبر على الخصومة والمدعى

عليه من يجبر وهى انما تصح بذكر شئ علم جنسه وقدره وانه

فى يد المدعى عليه وفى المنقول يزيد بغير حق وفى العقار

لا يثبت اليد الا بحجة او علم القاضى والمطالبة به واحضاره ان امكن

ليشير اليه المدعى والشاهد والحالف وذكر قيمته ان تعذر والحدود

الاربعة او الثلاثة فى العقار واسماء اصحابها ونسبهم الى الجد واذا

صحت سال القاضى الخصم عنها فان اقر او انكر سال المدعى بينة

فان اقام قضى عليه وان لم يقم حلفه ان طلبه خصمه فان نكل مرة او

سكت بلا آفة وقضى بالنكول صح وعرض اليمين ثلاثا ثم القضاء

احوط ولا يرد اليمين على المدعى وان نكل خصمه ولا يحلف فى نكاح

ا عنها اى عن حقيقة هذه الدعوى للفرق
بين القضاء بالاقرار والبينة والحاصل ان
القاضى امر المدعى بالسكوت واستنطق
المدعى عليه بلا التماس المدعى وهذا
اصح مما اختاره بعض القضاة انه قال القاضى
للمدعى اخبرنى بجيب فماذا اصنع فان
التمس السؤال عن جوابه سال عنه وفيه
رمز الى انها اذا فسدت قال له قم فصحح
دعواك وانما ترك معاملة القاضى مع
الخصمين قبل اظهار الدعوى اشارة الى انه
ان شاء سكت حتى يبدا المدعى بالكلام
او تكلم وقال ما لكما فان حشمة القضاة قد
تمنعهما عن ذلك وهذا اصح مما اختاره بعض
القضاة من السكوت لان فى التكلم تهييج
الفتنة كما فى قضاء المبسوط ج

ورجعة وفيء ايلاء واستيلاد ورق ونسب وولاء وحد ولعان الا
اذا ادعى فى النكاح والنسب مال كمهر ونفقة وارث وحلف السارق
وضمن ان نكل ولم يقطع والزوج اذا ادعت طلاقا فيثبت ان نكل
نصف المهر اوكله وكذا منكر القود فان نكل فى النفس حبس حتى
يقر او يحلف وفى مادونها يقتص وان قال لى بينة حاضرة وطلب حلف
الخصم لا يحلف ويكفل بنفسه ثلثة ايام فان ابى لازمه والغريب قدر
مجلس الحكم ولا يكفل الا الى آخر المجلس والحلف بالله لا بالطلاق
والعتاق فان الح الخصم قيل صح بهما فى زماننا ويغلظ بصفاته لا
بالزمان والمكان وحلف اليهودى بالله الذى انزل التورية على
موسى والنصرانى بالله الذى انزل الانجيل على عيسى والمجوسى

بالله

١ ولم يقطع لان الضمان يعمل فيه النكول دون القطع فصار كما اذا شهد عليها رجل وامراتان ايضاح اصلاح كذا فى الدرر * ولم يقطع يده لان المال يثبت بالنكول الذى فيه شبهة بخلاف القطع * ج وعلى القاى * ولم يقطع يده بالنكول بالاتفاق لشبهة كون النكول اقرارا لاحتمال التورع من اليمين الصادقة والحد تندرئ بالشبهة

ابوم

٢ وهذا عند ابى حنيفة رح وقال ابو يوسف يحلف ومحمد مع ابى حنيفة فى رواية ومع ابى يوسف فى اخرى وهذا الخلاف اذا كانت البينة حاضرة فى المصر غايبة عن مجلس الحكم حتى لو كانت غايبة عن المصر يحلف بالاتفاق او كانت فى مجلس الحكم لا يحلف بالاتفاق ش وعلى القارى * قال اى المدعى لى بينة حاضرة فى المصر واستحلف الخصم لا يحلف قيد بالمصر لانها اذا حضرت فى مجلس الحكم لا يحلف اتفاقا كذا فى النهاية درر * فان قال لى بينة حاضرة اى فى المصر انما ذكر هذا القيد لانه لو قال لى شهود الا انهم غيب يحلف ولا يكفل كما اذا قال لا بينة لى اصلاح الايضاح * وانما قيدنا الحضور بالمصر لانه اذا كانت البينة حاضرة فى المجلس لا يحلف اجماعا البرجندى

بالله الذى خلق النار والوثنى بالله ولا يحلف فى معابدهم ويحلف
على الحاصل نحو بالله ما بينكما بيع قائم او نكاح قائم فى الحال او ماهى
باين منك الآن لا على السبب نحو بالله ما بعته ونحوه الا ان يتضرر
المدعى فيحلف على السبب كدعوى شفعة بالجوار فانه ربما يحلف
على مذهب الشافعى رح انه لا تجب الشفعة وكذا فى سبب لا يتكرر
كعبد مسلم يدعى عتقه وفى الامة والعبد الكافر على الحاصل ويحلف
على العلم من ورث شيئا فادعاه آخر وعلى البتات ان وهب له او
اشتراه وصح فداء الحلف والصلح عنه ۞ فصل ولو اختلفا
فى قدر الثمن او المبيع حكم لمن برهن وان برهنا حكم لمثبت الزيادة
وان اختلفا فيهما فحجة البائع فى الثمن وحجة المشترى فى المبيع

١ كدعوى شفعة بالجوار ونفقة مبتوتة والخصم لا يراهما بان كان شافعيا اذ لو حلف على الحاصل بالله ما هو مستحق للشفعة او ما لها عليك النفقة يصدق فى يمينه فى معتقده فيفوت النظر فى حق المدعى ايضاح
الاصلاح كذا فى الدرر
٢ لان الرق يتكرر فى الامة بالسبى بعد الردة والالتحاق بدار الحرب وفى العبد الكافر بالسبى بعد نقض العهد والالتحاق بدار الحرب ولا يتكرر فى العبد المسلم اذ لا يقبل منه فى الارتداد بعد السبى الا الاسلام او القتل على القارى

مطلب التحالف

اولى وان عجزا رضى كل بزيادة يدعيه الآخر والا تحالفا وحلف
المشترى اولا وفسخ القاضى البيع ومن نكل لزمه دعوى الآخر
ولا تحالف فى الاجل وشرط الخيار وقبض بعض الثمن وحلف
المنكر ولا بعد هلاك المبيع وحلف المشترى ولا بعد هلاك
بعضه الا ان يرضى البايع بترك حصة الهلاك ولو اختلفا فى
بدل الاجارة او المنفعة تحالفا كما فى البيع والمنفعة كالمبيع والبدل
كالثمن وبعد قبضها لا وبعد قبض بعضها تحالفا وفسخت فيما بقى
والقول للمستاجر فيما مضى وان اختلفا الزوجان فى متاع البيت
فلهما صلح لهما وله ما صلح له اولهما وان مات احدهما فالمشكل
للحى وان كان احدهما عبدا فالكل للحر فى الحيوة وللحى بعد الموة

وسقط

١ ولا بعد هلاك بعضه الا ان يرضى البايع
بترك حصة الهالك فح يتحالفان هذا عنده
وقال ابو يوسف ره يتحالفان فى الباقى
ويفسخ العقد فيه ولا يتحالفان فى الهالك
والقول فى ثمنه للمشترى وقال محمد ره
يتحالفان عليهما ويفسخ العقد فيهما ويرد
الباقى وقيمة الهالك هذا على تخريج عامة
المشايخ ره على ان الاستثناء ينصرف الى
التحالف وقال مشايخ بلخ ره ينصرف الى يمين
المشترى والمعنى لا يتحالفان عنده ويكون
القول قول المشترى مع يمينه الا ان ياخذ
البايع الباقى ولا ياخذ شيئا آخر فح لا يحلف
المشترى لانه انما يحلف اذا كان منكرا ما
يدعيه البايع فاذا اخذ البايع الباقى صلحا
عن جميع ما ادعاه على المشترى فلا حاجة الى
تحليفه ويرد عليه ان الاخذ معلق بمشية
البايع ولو كان اخذ الباقى بطريق الصلح
لكان معلقا بمشيتهما ايضاح الاصلاح

وسقط دعوى الملك المطلق ان برهن ذواليدان المدّعى وديعة
اوعارية او رهن اوموجر اومغصوب من زيد وحجة الخارج فى
الملك المطلق احق من حجة ذى اليد وان وقّت احدهما فقط ولو
برهن خارجان قُضى لهما وفى نكاح سقطا وهى لمن صدّقته وان ارّخا
فالسابق احق وان اقرّت لمن لا حجة له فهى له فان برهن الآخر
قضى له وان برهن احدهما وقُضى له ثم برهن الآخر لم يقض له
الا اذا اثبت سبقه كما لم يُقض بحجة الخارج على ذى يد ظهر نكاحه
الا اذا اثبت سبقه وان برهنا على شراء شئ من ذى يد فلكلّ نصفه
بنصف الثمن او تركه ولو ترك احدهما بعد ما قُضى له لم يأخذ الاخر
كله والشراء احق من هبة وصدقة ورهن مع قبض والشراء والمهر

١ وان ارخا بالتشديد ويجوز التخفيف كما ياتى والمعنى ان وقت الخارج وذو اليد او الخارجان او الزوجان فى الملك المطلق او بالسبب واحدهما سابق فالسابق احق كما اذا دخل احدهما بها اوكانت فى يده وفيه اشعار بان مجرد دعوى السبق يكفى كما قال بعض المشايخ وذهب اخرون الى انه لا بد من بيان نحوان الاول فى رجب والثانى فى شعبان وتمامه فى العمادى وذكر فى الخزانة لو وقت احدهما شهرا والاخر ساعة فالساعة اولى وارخ الكتاب وورخه اى وقته كما فى القاموس وقيل التاريخ قلب التاخير وقيل معرب ماه روز واصطلاحا تعريف وقت الشئ بان يسند الى وقت حدوث امر شايع كظهور رملة اودولة اوغيره كطوفان وزلزلة ينسب الى ذلك الوقت الزمان الاولى وقيل هو يوم معلوم نسب اليه ذلك الزمان وقيل هو مدة معلومة بين حدوث امر ظاهر وبين اوقات حوادث اخر كما فى نهاية الادراك ج

سواء وكذا الغصب والوديعة ولا يرجح بكثرة الشهود ولو ادعى احد
خارجين نصف دار والآخر كلها فالربع للاول وقالا الثلث والباقى
للثانى وان كانت معهما فهى للثانى نصف بالقضاء ونصف لا به ولو
برهن خارجان على نتاج دابة وارخا قضى لمن وافق تاريخه سنها
وان اشكل فلهما وذو اليد المستعمل كمن لبن واللابس لا آخذ الكم
والراكب لا آخذ اللجام ومن فى السرج لا رديفه وذو الحمل لا من
علق كوزه ومن اتصل الحايط ببنائه اتصال تربيع او وضع
عليه الجذوع ولا اعتبار لوضع خشبات عليه وجالس البساط
والمتعلق به سواء وكذا من معه ثوب وطرفه مع آخر وذو بيت
من دار كذى بيوت منها فى حق ساحتها ❀ فصـــل مبيعة

ولدت

١ على نتاج دابة ومتوجها اى اقام كل منهما بينة على رؤية الولد عقيب امه ولا يشترط الشهادة على رؤية انفصاله عن امه كما فى المضمرات والنهاية والكرمانى لكن فى المغرب ان قولهم لو اقام بينة انها نتجت عنده اى ولدت ووضعت والنتاج بالكسر وضع بهيمة ولدا ثم سمى به المنتوج (ج)

مطلـــب دعوى النسب

ولدت لاقل من نصف حول منذ بيعت فادعى البايع الولد يثبت
نسبه منه واميتها ويفسخ البيع ولو ادعاه بعد عتقها ثبت نسبه ويرد
حصته من الثمن ولا يعتبر دعوة المشترى ولا دعوة البايع
بعد موت الولد او عتقه وكذا لو ولدت لاكثر من نصف
حول واقل من سنتين الا اذا صدقه المشترى وسنتين او اكثر
هى ام ولده نكاحا ان صدقه المشترى ۞

كتاب الصلح

هو عقد يرفع النزاع وصح باقرار وسكوت وانكار فالاول كبيع
ان وقع عن مال بمال ففيه الشفعة والخيارات ويفسده جهالة البدل
وما استحق من المدعى رد المدعى حصته من العوض وما استحق

١ ويفسخ البيع ويرد الثمن على المشترى استحسانا لتيقن العلوق فى الملك قبل البيع وله حق الدعوة ولا يبطل ذلك الحق بالبيع فيصح دعوته من غير تصديق المشترى والقياس ان لا يثبت النسب منه اذا لم يصدقه المشترى وهو قول زفر رحمه الله كما فى المبسوط البرجندى

٢ هو لغة اسم بمعنى المصالحة والتصالح خلاف المخاصمة والتخاصم كما فى المغرب واصله من الصلاح وهو استقامة الحال على ما يدعو اليه العقل والصالح المستقيم الحال فى نفسه كما فى الكرمانى وانما ذكر الضمير لكونه مما يذكر ويؤنث كما فى الصحاح وشريعة عقد مشعر بان الصلح لم يتحقق الا بالايجاب والقبول فلو قال المدعا عليه صالحنى عن كذا على كذا فقال المدعى فعلت لم يتم الصلح الا اذا قال المدعى قبلت نعم قد تم الصلح به فيما اذا كان المصالح عنه وعليه مما لا يتعين بالتعيين كالدراهم والدنانير لانه اسقاط عن بعض الحق والاسقاط قد تم بالمسقط كما فى النهاية ج

منه رجع بحصته من المدّعى وكاجارة ان وقع عن مال بمنفعة فشرط
التوقيت فيه ويبطل بموت احدهما فى المدّة والآخران معاوضة
فى حق المدّعى وفداء يمين وقطع نزاع فى حق الآخر فلا شفعة
فى صلح عن دار بل هى فى صلح على دار وما استحق من المدّعى
فكمامر وما استحق من العوض رجع الى الدعوى ولو صالح على
بعض دار يدّعيها لم يصحّ وحيلته ان يزيد فى البدل شيئا او يبرى
عن دعوى الباقى وصحّ الصلح عن دعوى المال والمنفعة والجناية
فى النفس وما دونها عمدا او خطاء والرق ودعوى الزوج النكاح
وكان عتقا بمال وخلعا ولم يجز عن دعويها النكاح ولا عن دعوى
حد وبدل صلح هو كبيع على الوكيل وما ليس كبيع كالصلح عن دم

١ وما استحق منه اى من بعض العوض فى يد المدعى وفى بعض النسخ من البدل ج وما استحق من البدل رجع المدعى على المدعى عليه بحصته من المدعى ان كلا فبالكل وان بعضا فبالبعض لان كل واحد منهما عوض عن الاخر وهذا احكام المعاوضة شمنى وعلى القارى

٢ او يبرئ من الابراء بصيغة المفعول اى يبرئ المدعى عليه او بصيغة الفاعل اى يبرئ المدعى المدعى عليه على القارى وهكذا مفهوم شمنى

عمد او علی بعض دین یدعیه علی الموکل وان صالح فضولی وضمن
البدل او اضاف الی ماله او اشار الی نقد او عرض او اطلق و نقد
صح و ان لم ینقد ان اجازه المدعی علیه لزم البدل والا رد و صلحه
علی جنس ماله علیه اخذ لبعض حقه وحط لباقیه لا معاوضة فصح عن
الف حال علی مائة حالة او علی الف موجل و عن الف جیاد علی مائة
زیوف ولم یصح عن دراهم علی دنانیر موجلة و عن الف موجل
علی نصفه حالا او عن الف سود علی نصفه بیضاء ومن امر باداء
نصف دین علیه غدا علی انه بریء مما زاد ان قبل بریء وان لم
یف عاد دینه ولو علق صریحا کان ادیت الی کذا فانت بریء من
الباقی لا یصح ولو صالح احد ربی دین عن نصفه علی ثوب

١ وصلحه ای المدعی علی جنس ماله علیه
ای علی جنس الحق الذی للمدعی علی
المدعی علیه بالبیع او الاجارة او القرض
او الغصب او غیرها ولا یخفی ان الصلح
علی جنس الحق صلح علی بعض الدین منه
فلیس فیه تسامح کما ظن ح وصلحه ای
صلح المدعی علی بعض جنس ما ای حق
هو له ای للمدعی علیه بسبب قرض او
غصب او نحوه وفی العبارة تسامح والمعنی
ان صلحه علی بعض دینه من جنسه
ابو المکارم

اتبع شريكه غريمه بنصفه او اخذ نصف الثوب من شريكه

كتاب الحدود

الحد عقوبة مقدرة تجب حقا لله تعالى فلا تعزير وقصاص حد

والزنا وطئ فى قبل خال عن الملك وشبهته ويثبت بشهادة اربعة

بالزنا فيسألهم الامام ماهو وكيف هو واين زنى ومتى زنى

وبمن زنى فان بينوا وقالوا رأينا كالميل فى المكحلة وعدلوا سرا

وعلنا حكم به وباقراره اربعة فى اربعة مجالس رده كل مرة فيسأله

كما مر فان بين حد ندب تلقينه رجوعه بلعلك لمست ونحوه كل مرة

فان رجع قبل حده او فى وسطه خلى والاحد وهو للمحصن اى لحر

مكلف مسلم وطئ بنكاح صحيح وهما بصفة الاحصان رجمه فى فضاء

حتى

١ كل مرة اى من المرات الثلاث فانه اذا اقر مرة رابعة لايرده بل يقبله * على القارى *

كل مرة الا المرة الرابعة وفيه تسامح كما صرح به المص وكانه لم يطلع عليه حين الاختصار ج

٢ من الامور الخمسة الا متى زنى لان التقادم لايمنع الاقرار وقيل يسأله لاحتمال ان يكون فى زمن الصبى والجنون * على القارى

وهكذا مفهوم شمنى * كما مر وقيل لا يسأله عن الزمان لان التقادم مانع الشهادة لا الاقرار * الاول اصح لجواز انه زنى فى صباه كما فى الكافى وفيه اشعار بوجوب السوال كما مر وفى السراجية ينبغى ان يساله ج

٣ وهما بصفة الاحصان حال عن فاعل وطئ اى وطئها وقد حصل لهما قبيل هذا الوطئ الامور التى يثبت بها الاحصان ما عدا الوطئ فاذا وجد الوطئ فقد تم جميع ما يثبت الاحصان المعتبر فى الرجم واما المعتبر فى القذف فسياتى انشاء الله تعالى

ابو المكارم

حتى يموت يبدأ به شهوده فان ابوا او غابوا او ماتوا سقط ثم الامام
ثم الناس وفي المقر يبدأ الامام ثم الناس وغسل وكفن وصلى عليه
ولغير المحصن جلده مائة وسطا بسوط لاثمرة له ينزع ثيابه الا الازار
ويفرق على بدنه الا راسه ووجهه وفرجه قائما في كل حد بلا مد
وللعبد نصفها ولا يحد سيد بلا اذن الامام ولا ينزع ثيابها الا الفرو
والحشو وتحد جالسة وجاز الحفر لها لا له ولا جمع بين جلد ورجم ولا
جلد ونفي الا سياسة ويرجم المريض ولا يجلد الا بعد البرء وترجم
الحامل بعد الوضع وتجلد بعد النفاس ويدرأ بالشبهة في الفعل اي
ظن غير الدليل دليلا كامة ابويه وزوجته فلا يحد ان ظن انها تحل
وفي المحل اي بقيام دليل ناف الحرمة ذاتا كامة ابنه ومعتدة

ا بلا مد اي من غير ان يلقى على الارض ويمد
رجلاه وقيل معناه من غير ان يمد الضارب
يده فوق راسه وقيل من غير ان يمد السوط
على العضو عند الضرب ويجره وبلا ربط
ايضا ولا مسك الا ان يعجزهم لان ذلك كله
زيادة المستحق عليه وهو الجلد ش وكذا
في علي القاري

٢ ويدرأ اي يدفع الحد عن الواطي بالشبهة
اي بسبب الشبهة اسم من الاشتباه وهي
ما بين الحرام والحلال والخطا والصواب كما
في خزانة الادب وبه يشعر ما في الكافي من
انها ما يشبه الثابت وليس بثابت والاوفق
لما فسره المصنف رح ما في القاموس وغيره
انها الالتباس وهي انواع منها شبهة
العقد كما اذا تزوج امراة بلا شهود وامة بغير
اذن مولاها او امة على حرة ومجوسية وخمسة
في عقدة او جمع بين اختين او تزوج بمحارمه
او تزوج العبد امة بغير اذن مولاه فوطئها فانه
لا حد في هذه الشبهة عنده وان علم بالحرمة
لصورة العقد لانه يعزر واما عندهما
فكذلك الا اذا علم بالحرمة والصحيح هو
الاول كما في المضمرات وفي موضع منه انه
اذا تزوج بمحرمه يحد عندهما وعليه الفتوى
وذكر في الذخيرة ان بعض المشايخ ظن ان
نكاح المحارم باطل عنده وسقوط الحد لشبهة
الاشتباه وبعضهم انه فاسد والسقوط لشبهة العقد ومحمد رح قد ابطل الاول وصحح الثاني ج

الكنايات والمبيعة قبل التسليم فلا يحدّ وان اقرّ بالحرمة وحُدَّ بوطى امة اخيه واجنبية وجدها فى فراشه وان هو اعمى لا ان زفّت وقلن هى زوجتك ولا يحدّ الحليفة ويُقتص ويؤخذ بالمال ❀

فصــــل من قذف محصنا اى حرا مكلفا عفيفا عن الزنا بصريحه او بلست لابيك او لست بابن فلان وهو ابوه حُدَّ ثمانين سوطا كحد الشرب والطلب بقذف الميت للوالد والولد وولده ولو محروما ولا يطالب احد سيّده واباه بقذف امه وليس فيه ارث وعفو وعوض وفى يا زانى فقال بل انت حُدّا ولعرسه حدّت ولا لعان وان قالت زنيت بك هدرا ✻ من اخذ بريح الخمر اوسكران زائل العقل بنبيذ واقر به مرة صاحيا او شهد به رجلان وعلم

شربه

١ محصنا اى حرا مكلفا مسلما عفيفا عن الزنا وما فى معناه اشار اليه فى المبسوط حيث قال واذا تزوج امراة بغير شهود او فى عدة من زوج اخر او تزوجها وهى مجوسية وطاها سقط به احصانه لان العقد الفاسد غير موجب للملك والوطى فى غير الملك فى معنى الزنا بصريحه لو قال لامرة يا زانى فعليه الحد ولو قال لرجل يا زانية فلا حد عليه عندهما استحسانا وفى القياس عليه الحد وبه اخذ محمد رح كذا فى المبسوط ايضاح الاصلاح

مطلـــب حد القذف والشرب

٢ وفى بعض النسخ لا بل انت ✻ شمنى وعلى القارى ✻ ومن قال لامرته يا زانية فقالت لا بل انت حدت المراة ولا لعان لانهما قاذفان وقذفه يوجب اللعان وقذفها يوجب الحد وفى البداية بالحد ابطال اللعان لان المحدود فى القذف ليس باهل له ولا ابطال فى عكسه اصلا فيحتال للدرء اذ اللعان فى معنى الحد هداية

شرب طوعاً يحدّ صاحياً الا بمجرد الريح او التقيء او السكر ولا ان رجع
عن الاقرار من شهد بحدّ متقادم قريباً من امامه ردّ الّا في قذف
وضمن السرقة وان اقرّ به حدّ وهو للشرب بزوال الريح ولغيره
بمضي شهر وان شهد بزنى وهي غائبة حدّ وبسرقة من غائب لا
ونصف حدّ العبد وكفى حدّ لجنايات اتحد جنسها واكثر التعزير
تسعة وثلاثون سوطاً واقله ثلثة وصحّ حبسه مع الضرب وضربه اشدّ
ثم للزنا ثم للشرب ثم للقذف وهو بقذف مملوك او كافر بزنى ومسلم
بيافاسق ياكافر ياسارق يامخنث اوامثاله لا بياحمار وقيل الا العالم
اوالعلوي ومن حدّ او عزّر فمات هدر دمه وان عزّر زوج عرسه لا ❀

كتاب السرقة

هي اخذ

---

١ يحدّ اي بسبب شئ موجب بحدّ من الحدود ج

٢ وفيه اشعار بان الثناء خير للستر مانع القبول اما فيه من تهمة الفسق بالتاخير وانما قال قريباً من امامه لانه لوكان بعيداً منه بان كان في موضع لايكون فيه قاض لوكان بهم مرض او مانع اخر لم يرد وكما يمنع التقادم قبول الشهادة يمنع اتمام الحد بان يهرب بعد اقامة بعض الحد ثم اخذ بعد التقادم كما في الذخيرة ج

٣ وضمن السارق بالشهادة المتقادمة السرقة اي المسروق على القاري

٤ وان شهد بسرقة من غائب لا يحد بالقطع لان الشهادة على السرقة شهادة بملك المسروق للمسروق منه وذا لم تقبل بلا دعوى وفيه ايماء الى انه لو اقر بسرقة من غائب قطع وهذا استحسان وفي القدوري انه ينتظر حضور المسروق منه والطالب بها عندهما خلافاً لابي يوسف رح كما في المحيط ج

٥ هي اي السرقة كالسرق بالكسر مصدر سرق منه شيئاً بالفتح اي جاء مستتراً الى حرز فاخذ مال غيره والاسم السرقة بالفتح والكسر كما في القاموس وشريعة نوعان لانه اما ان يكون حرزها بذي المال او به وبعامة المسلمين فالاول يسمى بالسرقة الصغرى والثاني بالكبرى ج

مكلف خفية قدر عشرة دراهم مضروبة مملوكا محرزا بلا
شبهة بمكان او حافظ فان اقر بها مرة او شهد رجلان وسألهما الامام
ماهي وكيف هي ومتى هي واين هي وكم سرق وممن سرق وبيناها
قطع وان شارك جمع واصاب كلا قدر نصاب قطعوا وان اخذ بعضهم
لا بتافه يوجد مباحا في دارنا كخشب وحشيش وسمك وصيد او بما
يفسد سريعا كلبن ولحم وفاكهة رطبة وثمرة على شجرة وبطيخ وزرع
لم يحصد واشربة مطربة وآلات لهو وصليب من ذهب وباب مسجد
ومصحف وصبي حر ولو محليين وعبد الا الصغير ودفتر الا دفتر
الحساب ولا في كلب وفهد وخيانة ونهب ونبش ومال عامة ومال له فيه
شركة ومثل حقه حالا او مؤجلا ولو بمزيد ومال قطع فيه وهو بحاله

ومال

١ اخذ مكلف بطريق الظلم كما هو المتبادر من هذه الاضافة فاحترز به عن شيئين فلا يقطع الصبي والمجنون ولا غيرهما اذا كان معه احدهما وان كان الاخذ الغير وعند ابي يوسف رح يقطع الغير ولا يقطع باخذ المصحف والكتب والآت اللهو كما ياتي لاحتمال ان ياخذ للقراءة والنهي عن المنكر فمن الظن بطلان التعريف منعا ج

٢ وان اخذ بعضهم دون كلهم لوجود الاخذ من الكل معنى فانهم معاونون فان اصاب كلا اقل من ذلك لم يقطع وفيه ايماء الى انه لو سرق واحد عشرة من عشرة انفس من حرز واحد من كل درهم قطع لكمال النصاب في حق السارق كما في الظهيرية لا يقطع بتافه اي باخذ شيء حقير خسيس في اعين الناس من التفه بحركة الخساسة كما في القاموس ج

٣ الا دفتر الحساب بضم الحاء وتشديد السين جمع حاسب اي دفتر فرغ حسابه فان المقصود منه المال كما في الكافي وغيره لكن في المحيط انه يقطع به لانه لا يحتاج اليه اذ ليس فيه احكام الشرع ولا ما يتوصل به اليها بخلاف المصحف وكتب الحديث والفقه والادب وقيل يقطع بكتب الادب لانه ليس فيها احكامه ج

وما لِ ذي رحم محرم من بيته ولا من زوج وعرس وسيد وعرسه
وزوج سيدته ومكاتبه ومضيفه ومغنم وحمام وبيت أُذن في دخوله
ولا ان لم يُخرجه من الدار او ناول من هو خارج او ادخل يده في
بيت واخذ او طرّ صرة خارجة من كُم غيره او سرق جملا من قطار
او حملا وقطع ان حفظه ربه او نام عليه او شق الحمل واخذ شيئا او ادخل
يده في صندوق او كُم او اخرج من مقصورة دار فيها مقاصير الى
صحنها او سرق صاحب مقصورة من اخرى او القى شيئا في الطريق
ثم اخذه او حمله على حمار فساقه واخرجه يقطع يمين السارق من
زنده ويحسم ثم رجله اليسرى ان عاد فان عاد ثالثا لا بل يسجن حتى
يتوب وشرط خصومة المالك او ذي يد حافظ كالمودع ونحوه وما قطع

ا اوطر اى قطع صرة خارجة من كم غيره الصرة
ما يجعل فيه من الدراهم من الصر وهو الشد
فانها تربط وتشد والمراد ههنا قطعة من الكم
جعل فيها شيء من الدراهم وشد برباطه برج
اوطر مصرورة لم يقل صرة لان الظاهر
منه ان يكون هناك وعاء اخر غير الكم وذلك
غير لازم وعبارة الذخيرة وهي هذه كان
في كمه دراهم مصرورة يوافق ما ذكره
خارجة من كم غيره وان ادخل يده في الكم
فطر قطع وذلك ان كل حرز يمكن الدخول
فيه فهتكه بدخوله والا فبادخال اليد فيه
والاخذ منه والكم ههنا حرز للدراهم
فمتى ادخل يده فيه فاخذ فقد هتك الحرز
فوجب القطع والا فلا واما في حل الرباط
فبالعكس لانه اذا حل الرباط من داخل
بقيت الدراهم خارجة فحصل الاخذ من غير
حرز وان حل من خارج بقيت الدراهم داخل
الكم فحصل الاخذ من الحرز فيجب القطع
وعن ابي يوسف رح انه يقطع في الاحوال كلها
لانه محرز بالكم او بصاحبه قلنا الحرز هو الكم
لانه يعتمد وانما قصده قطع المسافة
او الاستراحة فاشبه الجوالق ايضاح
الاصلاح

به ان بقى ردّوا الّا لا يضمن ومعصوم قطع الطريق على معصوم فأُخذ
قبل أخذ مال وقتل حُبس حتى يتوب وان أخذ ونصيب كلّ نصاب
قُطع يده ورجله من خلاف وان قتل بلا اخذ قُتل حدًّا
ومعه قُتل او صُلب او قُطع ثم قتل او صلب ❁

كتاب الجهاد

الجهاد[1] فرض عين ان هجم الكفار فيخرج المرأة والعبد بلا اذن
وفرض كفاية بدءًا ان قام به بعض سقط عن الباقين والّا أثموا لا
على صبيّ وعبد وامرأة واعمى ومقعد واقطع فيحاصرهم ويدعوهم
الى الاسلام فان أبوا فالى الجزية فان قبلوا فلهم ما لنا وعليهم ما
علينا وان أبوا يقاتلهم بما يهلكهم وقطعِ شجرهم[2] وزرعهم بلا غدر

وغلول

١ وهو في اللغة بذل ما في الوسع من القول والفعل كما قال ابن الاثير وغيره وفي الشريعة قتال الكفار ونحوه من ضربهم ونهب اموالهم وهدم معابدهم وكسر اصنامهم وغيره والمراد الاجتهاد في تقوية الدين بنحو قتال الحربيين والذميين والمرتدين الذين هم اخبث الكفار للانكار بعد الاقرار والباغين فاللام للعهد على ما هو الاصل والاكثرون قد سموه بالسير جمع السيرة اسم من السير كما في الطلبة ثم نقلت الى الطريقة ثم غلبت في الشريعة على طريقة المسلمين في المعاملة مع الكافرين والباغين وغيرهما ج

٢ وقطع شجرهم بسكون الطاء اسم مجرور بالعطف على ما يهلكهم وشجرهم مضاف اليه ش . قطع شجرهم اى يقاتلهم بما يهلكهم ويقطعهما على القارى

وغلول ومثلة وقتل عاجز عن القتال الا ملكة او ذا راى فى الحرب
او ذا مال يحث به واب كافر بدء او اخراج مصحف وامراة الا فى جيش
يؤمن ويصالحهم ان كان خيرا او بالمال عند الحاجة وتبذ ان هو انفع
ويقاتلهم قبل نبذ ان خانوا وصولح المرتد بلا مال وان اخذ لا يرد
ولا يباع سلاح وحديد وخيل منهم ولو بعد الصلح وصح امان حر وحرة
فان كان شرا نبذ وادب ولغا امان ذمى واسير وتاجر معهم ومن
اسلم ثمه ولم يهاجر وصبى وعبد محجورين ومجنون ❀ فصـــــل
ما فتح عنوة[1] قسمه الامام بين الجيش[2] او اقر اهله عليه بجزية وخراج
وقتل الاسرى[3] او استرقهم او تركهم احرارا ذمة لنا ونفى منهم وفداءهم
وردهم الى دارهم وقسمة مغنم ثمه الا ايداعا والرد ومدد لحقه ثمه

١ عنوة كنفحة اسم من العنو كالعنو وصبر ورة الشخص اسيرا اى قهرا احترازا عما اذا اسلم اهله فانه عشرى وعما اذا صالحوا فانه بالماء خراجى او عشرى وحينئذ يكون نفس البلاد عشرية وفيه اشعار بانه يسترق نسائهم وذراريهم ويدفع الخمس للفقراء ثم يقسم الباقى بينهم ج

٢ اى جيشنا الفاتحين ج

٣ والاسير الاخيذ والمقيد والمسجون ويجمع على الاسرى بفتح الهمزة وسكون السين وعلى الاسارى بضم الهمزة وفتحها كما فى القاموس لكن السماع الضم لا غير كما ذكره الرضى وغيره من المحققين فليس بجمع الجمع كما ظن ج

طا ـــــ المغانم

كمقاتل فيه لا سوقي لم يقاتل ولا من مات ثمه ويورث قسط من مات
خه

هنا او ولنا ثمه طعام وعلف ودهن وحطب وسلاح به حاجة لا بعد

الخروج منها ومن اسلم ثمه عصم نفسه وطفله وما لا معه او اودعه معصوما

والفارس سهمان والراجل سهم ويعتبر وقت مجاوزة الدرب لا

شهود الوقعة والخمس لليتيم والمسكين وابن السبيل وقدم فقراء

ذوى القربى ولا شيء لاغنيهم ومن دخل دارهم فاغار خمس لا من لا

منعة له ولا اذن له وللامام ان ينفل وقت القتال فيجعل لاحد شيئا

زائدا على سهمه كالسلب ونحوه والسلب مركبه وما عليهما ❁

فصــــل يملك بعض الكفار بعضا واموالهم واموالنا

بالاستيلاء والاحراز بدارهم لا حرنا وتوابعه وعبدنا الآبق

ونملك

١ ككفار الصين بعضا اخر منهم كالخطاء
بالاستيلاء التام لان العاصم هو الاسلام
والذمية وفيه ايماء الى ان مجرد استيلاء
حربى على حربى مثبت للملك كما قال
بعض المشايخ رح واليه اشار محمد رح وقال
بعضهم انه مثبت بشرط اعتقاد كونه مثبتا
للملك واليه اشار محمد رح ايضا وعنه فى
النوادر ان الحربى لا يملك حربيا بالاستيلاء
اصلا كما فى المحيط ج

مطلب استيلاء الكفار

وتملك بهما حرّهم وماهو ملكهم ومن وجد منّا ماله اخذه بلاشئ ان
لم يقسم وبالقيمة ان قسم وبالثمن ان شراه منهم تاجر وعبد لهم اسلم
ثمّه فجاءنا او ظهرنا عليهم عتق كعبد مسلم شراه كافر مستأمن هنا
وادخله دارهم ولا يتعرّض تاجرنا ثمّه لدمهم ومالهم الّا اذا اخذ
ملكهم ماله او غيره بعلمه وما اخرجه ملكه حرامًا فيتصدّق به ولا
يمكّن حربى هنا سنة وقيل له ان اقمت هنا سنة نضع عليكم الجزية
فان اقام سنة فهو ذمّى لا يترك ان يرجع ولا تغيّر جزية وضعت
بصلح واذا غلبوا او اقرّوا على املاكهم يوضع على كتابىّ ومجوسى
ووثنى عجمىّ ظهر غناه لكلّ سنة ثمانية واربعون درهما وعلى
المتوسط نصفها وعلى فقير يكسب ربعها لا على وثنى عربى فان

١ للاستيلاء على مباح فلو اهدى ملك من
اهل الحرب الى مسلم هدية من احرارهم
ملكه الا اذا كان قرابة له ولو دخل دارهم
مسلم بامان ثم اشترى من احدهم ابنه ثم
اخرجه الى دارنا قهرا ملكه واكثر المشايخ رح
على انه لا يملكه فى دارهم وهو الصحيح وعن
محمد رح انه يملكه حتى لا يجبر على الرد وعن
ابى يوسف رح يجبر وقال الكرخى رح ان
كانوا يرون جواز البيع فالبيع جائز
والا فلا كما فى المحيط وفيه اشعار بان
الكفار فى دارهم احرار وليس كذلك
فانهم ارقاء فيها وان لم يكن ملك احد عليهم
على ما فى عتاق المستصفى وغيره ج

٢ عجمى هو خلاف العربى وان كان فصيحا
بخلاف الاعجمى فانه الذى فى لسانه عدم
افصاح بالعربية وان كان عربيا كما فى
المغرب وفيه اشعار بانه يوضع الجزية
على العربى والعجمى من الكتابى والمجوسى
وفى الاكتفاء اشارة الى انه لا يوضع على
المبتدع ولا يسترق وان كان كافرا لكن
يباح قتله اذا ظهر بدعته ولم يرجع عن
ذلك وتقبل توبته ج

ظهر عليه فطفله وعرسه فيئ ولا مرتدّ فلا يقبل منهما الّا الاسلام

او السّيف ولا على راهب لا يخالط وصبىّ وامرأة ومملوك

واعمى وزمن وفقير لا يكسب وتسقط بالموت والاسلام وتداخل

بالتكرر ولا يحدث بيعة وكنيسة فى دارنا ولهم اعادة المنهدمة وميّز

الذمّى فى زيّه ومركبه وسرجه وسلاحه فلا يركب خيلا ولا يعمل

بسلاح ويظهر الكستيج[١] ويركب على سرج كالاكاف وميّزت نساؤهم

فى الطّريق والحمّام ويعلم على دورهم لئلّا يستغفر لهم ومصرف

الجزية والخراج وما اخذ منهم بلا حرب مصالحنا كسدّ ثغر[٢] وبناء

جسر ورزق العلماء والعمّال والمقاتلة وذرّيّتهم ۔ ومن ارتدّ

والعياذ بالله عرض عليه الاسلام وكشفت شبهته فان استمهل حبس

مطلب المرتد

١ ويظهر الكستيج هو خيط غليظ بقدر الاصبع من الصوف يشدّه الذمى على وسطه وهو غير الزنار من الابريشم ايضاح الاصلاح

٢ اى مثل جماعة من المجاهدين الذين يحفظون موضع المخافة الفاصل بين دار الاسلام ودار الحرب فسد الثغر حفظ موضع ليس وراءه الاسلام وفى الاصل السد بالضم والفتح التوثيق وقيل بالضم ما كان خلقة وبالفتح ما كان صنعة والثغر بالفتح وسكون الغين المعجمة موضع المخافة من فروج البلدان كما فى القاموس وفيه اشعار بانه يصرف الى جماعة يحفظون الطريق فى دار الاسلام عن اللصوص ج

ثلثة

ثلثة ايام فان تاب فبها والا قُتل وهى بالتبرّى عن كل دين سوى
الاسلام او عمّا انتقل اليه وقتله قبل العرض ترك ندب بلا ضمان
ويزول ملكه عن ماله موقوفا فان اسلم عاد وان مات او قتل او لحق
بدارهم وحُكم به عتق مدبّره وامُّ ولده وحلّ دينٌ عليه وكسب
اسلامه لوارثه المسلم وكسب ردّته فيئٌ وقضى دين كلّ حال من
كسب تلك وبطل نكاحُه وذبحه وصحّ طلاقه واستيلادُه ويوقف بيعه
ومعاملتُه ان اسلم نفذ وان مات او قتل او لحق وحُكم به بطل فان
جاء مسلما قبل حكم فكانّه لم يرتدّ وان جاء بعده وماله مع وارثه اخذه
ولا تُقتل مرتدة وتحبس حتى تسلم وصحّ تصرّفها وكسبها لورثتها
وصحّ ارتداد صبىّ يعقل واسلامُه ويُجبر عليه ولا قتْل ان ابى

١ وقضى دين كل حال من الاسلام والردة من كسب تلك الحال فيقضى دين حال الاسلام من كسب الاسلام ودين حال الردة من كسب الردة وعند ابي يوسف ومحمد يقضى ديونه منهما على القارى وكذا في الشمنى

٢ ولا تقتل مرتدة حرة كانت او امة عندنا وعن ابيوسف رح انها تقتل كما في النظم ثم ان ابت تجبر عليه ج

مطلـــــ البغاة

١ اى الخليفة العدل كما فى المحيط وغيره
وهذا فى زمانهم واما فى زماننا فالحكم للغلبة
لان الكل يطلبون الدنيا فلا يدرى العادل
من الباغى كما فى العمادى وغيره وفيه رمز
الى انهم يكونون اهل البغى وان كان منعة
الامام اقل من منعتهم لان المنعة لا تظهر فى
حق الشارع كما فى الكشف والى انه يشترط
ان يكونوا ظانين انهم على الحق والامام
على الباطل متمسكين بشبهة وان كانت
فاسدة بانهم غير فاسقين بالاتفاق فان لم
تكن لهم شبهة فهم فى حكم اللصوص والى
انه يشترط ان يكون الامام والقوم مسلمين
والى انهم مرتكبون لكبيرة كما فى شرح
التاويلات فان طاعة الامام فرض والى
ان الامام لا يطاع فى معصية بالنص
والاجماع كما فى المحيط والى انهم لا يخرجون
بظلم الامام بقرينة الاضافة فان ظلمهم جاز
لهم الخروج عليه اذا كانوا اثنى عشر الفا
كلمتهم واحدة لتيقن غلبتهم ح بوعده صلعم
فلو كانوا اقل من ذلك لم يسعهم الخروج
لعدم تيقن الغلبة كما فى المضمرات ج

وٓالبغاةُ قوم مسلمون خرجوا عن طاعة الامام فيدعوهم الى العود
ويكشف شبهتهم فان تحيزوا مجتمعين حل له قتالهم بدءا او يجهز
على جريحهم ويطبع موليهم ان كان لهم فئة ولا يسبى ذريتهم ويحبس
مالهم الى ان يتوبوا ويستعمل سلاحهم وخيلهم عند الحاجة وباغ قتل
عادلا ان ادعى حقيته يرثه كعكسه ولا يجب شئ بقتل باغ مثله ❀

كتا ـــــ الجنايات

القتل العمد ضربه قصدا بما يفرق الاجزاء كنار ومحدد ولو من
خشب وبه يأثم ويجب القود وشبه العمد ضربه قصدا بغير ما ذكر
وفيه الاثم والكفارة ودية مغلظة على العاقلة وهو فيما دون النفس
عمد وفى الخطاء فعلا او قصدا كرميه غرضا فاصاب آدميا او مسلما

ظنه صيدا او حربيا وماجرى مجراه كالنائم سقط على آخر فمات كفارة
ودية عليها وفي القتل بسبب كحفر بئر ونحوه دية عليها ولا ارث
الا هنا ونقصان الصبي والانوثة والرق والجنون والعمى والزمانة
وكفر الذمي ونقصان الاطراف هدر في القود ولا يقاد بمملوكه
ولو مشتركا وبالولد وعبده وبمكاتب له وفاء ووارث وسيد
ويسقط قود ورثه على ابيه ولا يقاد الا بسيف ويستوفي الكبير قبل
كبر الصغير قودا لهما وفي قتل مسلم مسلما ظنه مشركا عند التقاء
الصفين الكفارة والدية وفي موت بفعل نفسه وزيد وسبع وحية
ثلث الدية على زيد ولا شي بقتل مكلف شهر سيفا على مسلم او
عصا الا نهارا في مصر والدية في ماله في غير مكلف والقيمة في قتل

ا ولا شي بقتل مكلف لدفع ضرره شهر
بالفتح والتخفيف سيفا اي مده على مسلم
قصدا قتله ليلا او نهارا في مصر او غيره
وفيه رمز الى انه لم يجب قتله لعينه كما ان
قتله الحربي لم يجب لعينه بل لاعلاء كلمة
الله تعالى والى انه لو ترك المشهور عليه
قتل الشاهر مع امكانه كان اثما وهذا كله اذا
لم يمكن له دفعه بغير القتل كالتهديد والصياح
والا فالقود عليه بقتله كما في الكرماني وغيره
والى انه ان لم يثبت شهر سيفه فعليه القود
قضاء ولم يكن عليه شي ديانة كما في اقرار
الخلاصة او شهر عصا ولو صغيرا عليه الا نهارا
في مصر فانه لو قتل المشهور عليه بالعصا
فيه عمدا قتل به عند ابي حنيفة رح لان الغوث
يلحقه فلا ضرورة الى دفعه بالقتل بخلاف
الليل مطلقا والنهار في غير المصر فانه لا
يلحقه فاضطر وعندهما لا يقتل به لانه قتل
لدفع الضرر وهذا اذا كان عصا ملبثا مبطئا
في القطع واما اذا كان غير ملبث فيحتمل
ان يكون كالسلاح عندهما فيقتص به على
ما قالوا كما في الهداية ج

جمل صال عليه ويجب القود فيما دون النفس ان امكن المماثلة كقطع اليد من المفصل والرجل ومارن الانف والاذن وكل شجة يمكن فيها المماثلة وعين قائمة ذهب ضوءها فيجعل على وجهه قطن رطب وتقابل عينه بمرآة محماة لا ان قلعت ولا فى عظم الا السن فتقلع ان قلعت وتبرد ان كسرت ولا بين رجل وامرأة وحر وعبد وعبدين والجائفة واللسان والذكر الا من الحشفة وخير المجنى عليه ان كانت يد القاطع ناقصة او الشجة تستوعب ما بين قرنى المشجوج لا الشاج ويسقط القود بموت القاتل وبعفو ولى وصلحه وللباقى حصة من الدية ويقتل جمع بفرد وبالعكس فان حضر ولى واحد قتل له وسقط حق الباقين ولا يقطع يد ان بيد ويقاد عبد اقر بقود ومن رمى عمدا

١ شج رجل رجلا موضحة حتى وجب القصاص والشجة طولها مقدار شبر مثلا وراس المشجوج صغير استوعب الشجة ما بين قرنيه وراس الشاج عظيم لا يستوعب الشجة وهى شبر ما بين قرنيه فالشبر الذى لحق المشجوج اكثر مما يلحق الشاج فالمشجوج بالخيار ان شاء اقتص وان شاء اخذ الارش شرح وقاية

٢ ويقتل جمع بفرد اى بقتلهم الفرد بالسلاح لورود الاثر فى ذلك وفيه اشعار باشتراط الجرح الصالح لزهوق الروح من الكل حتى يكون الكل قاتلا على الكمال فلو اعانوه عليه بنحو الامساك والاخذ ليس عليهم القود كما فى الزاهدى وفيه رمز الى انه لو اشترك رجلان فى قتل رجل احدهما بعصا والاخر بحديد عمدا وجب الدية عليهما مناصفة كما فى قاضيخان والاولى ان يعرف الجمع بلام العهد فانه لو قتل فردا جمع واحد منهم ابوه او مجنون ليس عليهم القود اصلا كما فى جواهر الفقه وغيره وبالعكس بان يقتل فرد جمعا فانه يقتل بهم على الكفاية بلا لزوم مال لان الزهوق لا يتجزى فيصير الكل اخذا بحقه ج

فتقتل

فتنفذ الى اخر فماتا يقتص للاول وعلى عاقلته الدية للثانى ومن

قطع فعفى عن قطعه فمات منه ضمن قاطعه ديته ولو عفى عن الجناية

او عن القطع وما يحدث منه فهو عفو عن النفس فالخطاء من ثلث ماله

والعمد من كله والقود يثبت بدأ للورثة لا ارثا فلا يصير احدهم

خصما عن البقية فلو اقام حجة بقتل ابيه غائبا اخوه فحضر

يعيدها وفى الخطاء والدين لا والعبرة بحال الرمى لا الوصول

فتجب الدية على من رمى مسلما فارتد فوصل ❀

كتاب الديات

الدية من الذهب الف دينار ومن الفضة عشرة الآف درهم ومن

الابل مائة وهذه فى شبه العمد ارباع من بنت مخاض وبنت لبون

كالعدة مصدر ودى القاتل المقتول اى اعطى وليه المال الذى بدل النفس ثم قيل لذلك المال دية وقد يطلق على بدل ما دون النفس من الاطراف من الارش وقد يطلق الارش على بدل النفس وحكومة العدل وانما جمعت اشارة الى تنوعها ثم عدل عن الاضمار الذى يشير الى المعنى المصدرى الذى يبحث فى الفن عنه الى ما يوهم من المال فقال الدية الخ ج ¹ فهى اجزية لها جمع دية محذوفة الفاء

* كتاب الديات الدية فى الشرع اسم للمال الذى هو بدل النفس لا تسمية للمفعول بالمصدر لانه من المنقولات الشرعية ايضاح الاصلاح

١ ولا قود في الشجاج الا في الموضحة هي ما توضح العظم اي تظهره عمدا هذا رواية الحسن عن ابي حنيفة رحمهما الله تعالى وقال محمد في الاصل وهو ظاهر الرواية يجب القصاص فيما قبل الموضحة لانه يمكن اعتبار المساواة فيه اذ ليس فيه كسر العظم ولا خوف هلاك غالب فيسبر غورها بمسبار ثم يتخذ حديدة بقدر ذلك فيقطع بها مقدار ما قطع فيتحقق استيفاء القصاص كذا في الهداية وفي التبيين وهو الاصح وفيها خطاء نصف عشر الدية وفي الهاشمة هي التي تكسر العظم عشرها والمنقلة هي التي تحول العظم بعد الكسر عشرها ونصف والامة هي التي تصل الى ام الدماغ وهي الجلدة التي فيها الدماغ والجايفة هي الجراحة التي وصلت الى الجوف ثلثها وفي جايفة نفذت ثلثاها لانها بمنزلة جايفتين والحارصة هي التي تحرص الجلد اي تخدشه والدامعة هي التي تظهر الدم كالدمع في العين ولا تسيله والباضعة هي التي تبضع الجلد اي تقطعه والمتلاحمة هي التي تاخذ في اللحم والسمحاق هي التي تصل الى السمحاق اي جلدة رقيقة بين اللحم وعظم الراس حكومة عدل اراد تفسير حكومة العدل فقال (تتمه)

وحقة وجذعة وهي المغلظة وفي الخطاء اخماس منها ومن ابن مخاض وكفارتهما عتق رقبة مؤمنة فان عجز صام شهرين ولاء وصح رضيع احد ابويه مسلم لا الجنين وللمرأة نصف ما للرجل في النفس وما دونها والذمي كالمسلم ففي الانف والحشفة والعقل واحدى الحواس واللسان ان منع اداء اكثر الحروف واللحية وشعر الراس كل الدية كما في اثنين مما في البدن اثنان وفي احدهما نصفها وفي اشفار العينين وفي احدهما ربعها وفي كل اصبع عشرها وفي مفصل غير الابهام ثلثه وفي مفصله نصفه كما في كل سن وكل عضو ذهب نفعه بضرب ففيه ديته ولا قود في الشجاج الا في الموضحة عمدا وفيها خطاء نصف عشر الدية وفي الهاشمة عشرها والمنقلة عشرها ونصفه

والامة

والآمة والجائفة ثلثها وفى جائفة نفذت ثلثاها والحارصة والدامعة
والدامية والباضعة والمتلاحمة والسمحاق حكومة عدل فيقوم عبدا
بلا هذا الاثر ثم معه فقدر التفاوت بين القيمتين من الدية هو هى
وبه يفتى وفى اصابع يد مع نصف الساعد نصف دية وحكومة عدل
والكف تابع والعبرة للاصابع وفى اصبع زائدة وعين صبى ولسانه
وذكره حكومة عدل لو لم يعلم الصحة بما دل على نظره وكلامه وحركة
ذكره ولا يقاد الا بعد برء وعمد الصبى والمجنون خطاء وعلى العاقلة
الدية بلا كفارة وحرمان ارث ومن ضرب بطن امرأة تجب غرة
خمسمائة درهم على عاقلته ان القت ميتا ودية ان القت حيا وغرة
ودية ان القت ميتا فماتت الام ودية الام فقط ان ماتت فالقت ميتا

(تتمه) فيقوم عبدا بلا هذا الاثر ثم معه فقدر التفاوة بين القيمتين من الدية هو اى ذلك القدر هى اى حكومة العدل هذا ما قاله الطحاوى وبه يفتى ذكره فى الخانية وقال الكرخى انه ينظر كم مقدار الشجة من الموضحة فيجب بقدر ذلك من نصف عشر الدية وقال شيخ الاسلام قول الكرخى اصح ايضاح الاصلاح

١ ومن ضرب ولو زوجا بطن امراة ولو زوجة تجب غرة بالتنوين خمسمائة درهم حقيقية او حكمية كما اذا كانت فرسا او امة او عبدا قيمته تلك فاى ادى اجبر على القبول وانما سميت بها لانها اول مقادير الديات وغرة الشئ اوله كما فى الظهيرية وفيه اشعار بانه لا يجب به الكفارة كما فى الذخيرة وفى رواية يجب كما فى العمادى والافضل ان يكفر ويستغفر لانه ارتكب محظورا كما فى الهداية على عاقلته اى عاقلة الضارب لا عليه وفى رواية عليه كما يأتى ج

ودية ان ماتت فالقت حيا فمات وما يجب في الجنين لورثته سوى ضارب به وفي جنين الامة نصف عشر قيمته في الذكر وعشر قيمته في الانثى وما استبان بعض خلقه كالتام وضمن الغرة عاقلة امرأة اسقطت ميتا عمدا بدواء او فعل بلا اذن زوجها ❁ فصل من احدث في طريق العامة كنيفا او ميزابا او جرصنا او دكانا وسعه ذلك ان لم يضر بالناس ولكل نقضه وفي غير نافذ لا يسعه بلا اذن الشركاء وضمن عاقلته دية من مات بسقوطها كما لو وضع حجرا او حفر بئرا في الطريق فتلف به نفس لا ان مات جوعا او غما وان تلف به بهيمة ضمن هو ان لم يأذن به الامام ورب حائط مايل الى طريق العامة وطلب نقضه مسلم او ذمي ممن يملك نقضه كالراهن بفك رهنه

ووليٰ

١ فان قلت يلزم ان يكون الواجب في الانثى اكثر من الواجب في الذكر قلت لا يلزم لان في العادة قيمة الغلام زايدة على قيمة الجارية بكثير حتى ان قومت جارية بالف درهم يقوم الغلام الذي مثلها في الجنس بالفي درهم فنصف قيمة الجنين ان كان ذكرا لا يكون اقل من قيمته ان كان انثى شرح وقاية

فصل من احدث

٢ اي طريق للعامة نافذة واقعة في الامصار والقرى دون الطريق في المفاوز والصحارى لانه يمكن العدول عنها غالبا كما في الزاهدي وسياتي الخلاف وطريق العامة ما لا يحصى قومه او ما تركه للمرور قوم بنوا دورا في ارض غير مملوكة فهي باقية على ملك العامة وهذا مختار شيخ الاسلام والاول مختار الامام الحلواني ره كما في العمادي ج

٣ او جرصنا بضم الجيم وسكون الراء وضم الصاد المهملة والنون وهو دخيل قيل معناه البرج وقيل الميزاب وقيل جذع يخرج من الحايط للبناء عليه كما في المغرب ج

وولي الطفل والوصي والمكاتب والعبد التاجر فلم ينقض في مدة يمكن نقضه ضمن مالا تلف به وعاقلته النفس لا من طلب فباع وقبضه المشتري فسقط او طلب ممن لا يملك كالمودع ونحوه وان مال الى دار احد فله الطلب وان بنى مائلا ابتداء ضمن بلا طلب وان طلب احد الشركاء او حفر في دار مشتركة فالضمان بالحصة ۞

فصـــــل ضمن الراكب ما اتلفه دابته لا ما نفحت برجلها او ذنبها او تلف بما راثت او بالت في الطريق سائرة او اوقفها الا لك او اصابت حصاة او حجرا صغيرا او نحوه ففقأ عينا وضمن بالكبير والسائق والقائد كالراكب الا ان الكفارة عليه فقط وان اصطدم فارسان ضمن عاقلة كل دية الآخر وان ارسل كلبا فاصاب في فوره

١ والولي والوصي والمكاتب والعبد التاجر متن الجامع وابو المكارم وابي الطفل والوصي والمكاتب والعبد التاجر وقايه واصلاح ومتن البرجندي والشمني وعلى القاري ووالي الطفل والوصي الخ كذا في بعض النسخ

٢ وان طلب النقض بالضم احد الشركاء في حايط مايل او حفر احدهم بئرا في دار مشتركة بلا اذن الباقي وتلف شئ بالسقوط فالضمان عنده للنفس والمال بالحصة للحايط والدار فان كانوا ثلثة ففي الحايط ضمن ثلث المال والعاقلة ثلث الدية وفي الحفر ثلثي المال والدية لانه لم يتعد الا في الحصتين لشر يكيه وضمن عندهما النصف في المسئلتين لان التلف قسمان معتبر وهدر ج ٭ فان قيل الواحد من الشركاء لا يقدر ان يهدم شيئا من الحايط فكيف يصح الطلب منه اجيب بانه ان لم يتمكن من هدم نصيبه يتمكن من اصلاحه بالمرافعة الى الحكام وبه يحصل الغرض لان المقصود ازالة الضرر باي طريق كان ش وعلى القاري ودرر

مطلـــــب ضمن الراكب

ضمن ان ساقه وفى الطير والدابة المنفلتة لا وان اجتمع الراكب
والناخس ضمن هو حتى النفحة ويجب فى فقأ عين شاة القصاب ما
نقص وفى عين البقرة والجزور والحمار والبغل والفرس ربع القيمة ❁

فصــــل ان جنى عبد خطاء دفعه سيده بها او فداه بارشها حالا
فان وهبه او باعه او اعتقه او دبره او استولدها ولم يعلم بها ضمن
الاقل من قيمته ومن الارش وان علم غرم الارش ودية العبد قيمته
فان بلغت هى دية الحر وقيمة الامة دية الحرة نقص من كل عشرة وفى
الغصب قيمته ما كانت وما قدر من دية الحر قدر من قيمته وفى فقأ
عينى عبد دفعه سيده واخذ قيمته او امسكه بلا اخذ النقصان ان جنى
مدبر او ام ولد ضمن السيد الاقل من قيمته و من الارش فان جنى

١ وفى عين بقرة جزار وجزورة شرح وقاية وفى فقأ عين نحو البقر والجزور اى ما اعد من البعير للنحر ح . وفى فقأ عين البقرة وعين الجزور اى بقرة القصاب وجزوره شمنى وعلى القارى

مطلــــان جنى عبد

٢ ودية العبد المجنى عليه من الحر او العبد خطاء قيمته وكذا دية الامة قيمتها فتجب تلك القيمتان على العاقلة ان لم تبلغا دية الحرين فان بلغت قيمة العبد او جاوزت هى دية الحر عشرة الاف درهم و بلغت قيمة الامة او جاوزت هى دية الحرة خمسة الاف درهم نقص من كل من القيمتين اظهارا لفضيلة الحر على العبد عشرة من الدراهم بالنص عند الطرفين وعنه فى الامة خمسة الاف الا خمسة دراهم كما فى المحيط والتمرتاشى وغيرهما ج

اخرى شارك ولي الثانية ولي الاولى في قيمة دفعت اليه بقضاء
اذ ليست في جناياته الا قيمة واحدة واتبع السيد او ولي الاولى ان
دفعت بلا قضاء ومن غصب صبيا حرا فمات معه فجاة او بحمى لم يضمن
وان مات بصاعقة اي نهش حية ضمن عاقلته الدية كما في صبي اودع
عبد افقتله وان اتلف مالا بلا ايداع ضمن وان اتلف بعده لا ❀

فصل ميت به جرح او اثر ضرب او خنق او خروج دم من
اذنه او عينه وجد في محلة او اكثره او نصفه مع راسه لا يعلم قاتله
وادعى وليه القتل على اهلها او بعضهم حلف خمسون رجلا حرا مكلفا
منهم يختارهم الولي بالله ما قتلناه ولا علمنا له قاتلا لا الولي ثم قضى
على اهلها بالدية وان ادعى على واحد من غيرهم سقط القسامة

مطلب القسامة

١ فصل ميت مبتداء فانه موصوف خبره
حاف وهو اعم من الرجل والمراة والحر
والعبد والكبير والصغير ولو سقط تام الخلق
واما ناقصه فلا شئ فيه كما في الكافي وذكر
في الظهيرية ان وجد الجنين قتيلا في محلة
فلا قسامة ولا دية به جرح اي جراحة او اكثر
من فعل ادمي او اثر ضرب او خنق بفتحتين
او كسر النون هو عصر الحلق او به خروج دم
من اذنه او عينه فانه من فعل ادمي والا لم
يغسل ان وجد في المعركة هكذا (ح)

عنهم فان لم يكن فيها كرر الحلف عليهم الا ان يتم ومن نكل حبس
حتى يحلف لا ان خرج الدم من فيه او دبره او ذكره وفى قتيل على
دابة يسوقها رجل فالدية على عاقلته والراكب والقائد كالسائق
وعلى دابة بين قريتين على اقربهما وفى دار رجل عليه القسامة
وتدى عاقلته ان ثبت انها له بالحجة وعاقلة ورثته ان وجد فى دار نفسه
والقسامة على اهل الخطة[2] دون السكان والمشترين فان باع كلهم
فعلى المشترين وفى دار مشتركة[3] على عدد الرؤس وفى الفلك على
من فيه وفى مسجد محلة على اهلها وفى سوق مملوك على المالك
وفى غير مملوك والشارع والسجن والجامع لا قسامة والدية على
بيت المال وفى برية لا عمارة بقربها او ما يمر به هدر ومستحلف

قال

١ ضمن عاقلته ديته هكذا فى الوقاية والشمنى وعلى القارى والاصلاح ومتن واحد

٢ على اهل الاراضى الخطة اى على ملاكها القدماء وهى بالكسر فى الاصل ما اختطه الامام اى افرزه وميزه من اراضى الغنيمة واعطاه لاحد كما فى الطلبة (ج)

٣ وفى دار مشتركة على التفاوت بان كان نصفها لرجل وعشرها لرجل وباقيها لآخر فالقسامة على عدد الرؤس لان صاحب القليل يزاحم صاحب الكثير فى التدبير فكانوا سواء فى التقصير شمنى وعلى القارى

قال قتله زيد حلف بالله ما قتلته ولا عرفت له قاتلا غير زيد وبطل

شهادة بعض اهل المحلة بقتل غيرهم او واحد منهم وفى رجلين فى

بيت وجد احدهما قتيلا ضمن الآخر ديته وفى قتيل قرية امرأة كرر

الحلف عليها وتدى عاقلتها ❁ فصـــل العاقلة اهل الديوان

لمن هو منهم يؤخذ من عطياتهم حين خرجت وحيه لمن ليس منهم

يؤخذ من كل فى ثلث سنين ثلثة دراهم او اربعة وان لم يتسع الحى

ضم اليه اقرب الاحياء نسبا الاقرب فالاقرب والباقى على الجانى

والقاتل كاحدهم وللمعتق حى سيده ولمولى الموالات مولاه وحيه

والمعتبر فى العجم اهل النصرة سواء كانت بالحرفة او غيرها ومن

لا عاقلة له يعطى من بيت المال ان كان والا فعلى الجانى ويتحمل

١ فصل العاقلة صفة غالبة من العقل الدية كما قال ابن الاثير او جمع عاقل وهو الذى يغرم الدية لانها تعقل الدماء اى تمسك من ان تراق كما فى الطلبة فان اصل العقل الامساك كما فى المفردات وقال المطرزى وغيره ان العاقلة جماعة تغرم الدية اهل الديوان بالكسر وبفتح وهو كتاب فيه اهل الجيش واهل العطاء كما فى القاموس وقال البيهقى فى الازاهر انه فى الاصل موضع ضبط حسابات الناس من دونته اى ضبطته وقيل انه مغرب ديوان فالمعنى كتاب لمردة الشياطين والاول الصواب ج

مطلـــب المعاقل

٢ وحيه عطف على قوله اهل الديوان اى العاقلة قبيلة الجانى. البرجندى. والعاقلة حيه اى قبيله لمن ليس منهم اى من اهل الديوان وضمير حيه راجع الى القاتل المفهوم من الكلام وقال قاضيخان اذا لم يكن القاتل فى الديوان فعقل قتيله على عصبته من النسب وان لم يكن له عصبة فذكر فى الجامع والزيادات ان عقله فى بيت المال وبه اخذ الصدر الشهيد

ابو المكارم

العاقلة ما يجب بنفس القتل لا ما يجب بصلح او اقرار لم يصدقه

العاقلة وعمد سقط قوده بشبهة او قتل ابنه عمدا ولا جناية

عبد او عمده ادون ارش الموضحة بل الجاني ❀

كتاب الاكراه

هو فعل يوقعه بغيره فيفوت رضاه او يفسد اختياره مع بقاء اهليته

وشرطه قدرة الحامل على ايقاع ما هدد به سلطانا كان او لصا وخوف

الفاعل ايقاعه وكون المكره به متلفا نفسا او عضوا وهو الملجئ او

موجبا غما يعدم الرضا والفاعل ممتنعا عما اكره عليه قبله لحقه او

لحق آخر او لحق الشرع فلو اكره بالملجئ او غيره على بيع او نحوه

او اقرار فسخ او امضى ويملكه المشتري ان قبض فيصح اعتاقه

ولزمه

١ هو في اللغة حمل الانسان على امر لا يريده طبعا او شرعا والاسم منه الكره بالفتح وفي الشريعة فعل سوء بقرينة الآتي والفعل يتناول الحكمي كما اذا امر بقتل رجل ولم يهدده بشيء الا ان المامور يعلم بدلالة الحال انه لو لم يقتله لقتله الامر او قطعه فانه اكراه كما في الذخيرة ج

٢ اعلم ان هذا يختلف باختلاف الناس فان الاراذل ربما لا يغتمون بالضرب او الحبس فالضرب اللين لا يكون اكراها في حقهم بل الضرب المبرح وكذا الحبس الا ان يكون حبسا مديدا يتضجر منه والاشراف يغتمون لكلام فيه خشونة فمثل هذا يكون اكراها لهم شرح وقاية نقل منه الشمني وعلى القاري ايضا

ولزمه قيمته فان قبض ثمنه او اسلم طوعا نفذ وحل بالملجئ شرب

الخمر واكل الميتة ونحوه حتى ان صبر اثم ورخص به اظهار الكفر مطمئنا

قلبه بالايمان وبالصبر اجر واتلاف مال مسلم وضمن الحامل لا قتله

ويقاد هو فقط وصح نكاحه وطلاقه وعتقه ورجع بقيمة العبد ونصف

المسمى ان لم يطأ ونذره ويمينه وظهاره ورجعته وايلاؤه وفيئه

فيه واسلامه بلا قتل لو رجع لا ابراؤه وردته وان زنى حد الا اذا

اكرهه السلطان[٢]

كتاب الحجر

هو منع نفاذ القول وسببه الصغر والجنون والرق وضمنوا[٣] بالفعل

واخر الى العتق الاقرار بمال وعجل بحد وقود ولا يحجر بسفه وفسق

ودين وحجر مفت ماجن وطبيب جاهل ومكار مفلس واذا بلغ غير

١ اى الفاعل ولو هدد بغير الملجئ لان النكاح مما يصح مع الهزل وفى الاكتفاء اشعار بانه لو اكره بما زاد على مهر المثل لم يجب الزيادة كما فى الذخيرة ج

٢ ولا يرخص بالاول زنى الرجل لانه كالقتل لان ولد الزنا هالك حكما لعدم من يربيه فلا يستباح لضرورة ما كالقتل ولكن لا يحد استحسانا يعنى اذا لم يرخص زناه بالملجئ كان مقتضى القياس ان يحد لان انتشار الالة دليل الطواعية ولكن لا يحد استحسانا فان انتشار الالة لا يدل على الطواعية اذ قد يكون طبعا كما فى النايم وبالثانى عطف على بالاول يعنى باكراه غير ملجئ لا اى لا يرخص الامور المذكورة لكنه اى الثانى من الاكراه اسقط الحد فى زناها الا انها وان لم يكن مكرهة فلا اقل من الشبهة كذا فى الخانية لا زناه اى لم يسقط الحد فى زناه لان الاكراه الملجئ لم يكن رخصة فى حقه كما كان فى حق المراة حتى يكون غير الملجئ شبهة يندرئ الحد درر وغرر

٣ وضمنوا اى الصغير والمجنون والعبد بالفعل اى باتلاف مال الغير لان فى ضمانهم احياء الحق المتلف عليه فى المحل المعصوم وهذا بالاتفاق شمنى وكذا فى على القارى

رشيد لم يسلم اليه ماله حتى يبلغ خمسا وعشرين سنة وصح تصرفه
قبله وبعده يسلم بلا رشد وحبس القاضي المديون المدينه وقضى
دراهم دينه من دراهمه ودنانيره من دنانيره وباع كلا لقضاء الآخر لا
عرضه وعقاره ومن افلس ومعه عرض شراه فبايعه اسوة للغرماء
وبلوغ الغلام بالاحتلام والاحبال والانزال والجارية بالاحتلام
والحيض والحبل فان لم يوجد فحين يتم لهما خمس عشرة سنة به يفتى
وادنى مدته له اثنتا عشرة سنة ولها تسع فصدقا ان اقرابه ❀

فصل الاذن

فصل الاذن فك الحجر واسقاط الحق ثم يتصرف العبد
لنفسه باهليته فلم يرجع بالعهدة على سيده ولو اذن يوما فهو مأذون
الى ان يحجر ولو اذن في نوع عم اذنه ويثبت صريحا ودلالة كما اذا

رءاه

١ به يفتى لقصور اعمار اهل زماننا وهذا عنده
وعن ابي يوسف رح حين نبت له العانة ونهد
لها الثدي واما عنده فحين يتم لها سبع عشرة
سنة وله ثماني عشرة وفي رواية تسع عشرة
سنة وفي رواية ثماني عشرة مع الطعن في
التاسعة عشرة وفي رواية ست عشرة وفي
رواية خمس عشرة فقال صدر الاسلام لا
خلاف بين هذه الروايات لان خمس عشرة
للغلبة على اهل الزمان والبواقي لزيادة
الاحتياط كما في المضمرات وغيره ج

مطلب الاذن

٢ فصل الاذن هكذا في كثير من النسخ
وفي بعضها بدله كتاب المأذون اي الاذن
فهو مصدر كمعسور وان كان الظاهر انه صفة
الا انه يحتاج الى حذف المضاف والصلة في
الكرماني يقال هو مأذون له وهي مأذون
لها وترك الصلة ليس من كلام العرب
الاذن لغة اعلام باجازة ورخصة في الشئ ج

رآه سيده يبيع ويشتري وسكت فيبيع ويشتري ولو بغبن فاحش ويوكل بهما ويرهن ويرتهن ويتقبل الارض ويأخذها مزارعة ويشتري بذرا يزرعه ويشارك عنانا ويدفع المال ويأخذه مضاربة ويستأجر ويوجر نفسه ويقر بوديعة وغصب ودين ولو بعد الحجر ويهدي طعاما يسيرا او يضيف من يطعمه ومن يعامله ويحط من الثمن بعيب قدرا معهودا ولا يزوج ولا يكاتب وكل دين وجب بتجارة او بما هو في معناها كغرم وديعة وغصب وامانة جحدها وعقر وجب بوطي مشرية بعد الاستحقاق يتعلق برقبته فيباع فيه ويقسم ثمنه بالحصص وبكسبه حصل قبل الدين او بعده وبما اتهب لا بما اخذه سيده قبل الدين وطولب بما بقي بعد عتقه وللسيد اخذ غلة مثله مع

ا بعد الاستحقاق ظرف وجب فان هذ العقد
وان وجب بسبب الوطى الا انه مستند
الى الشراء ولذا اسقط عنه الحد فيكون فى
حكم الشراء واحترز به عما وجب عليه
بالتزوج من المهر فان التزوج ليس
فى معنى التجارة كذا فى الكرمانى ح

وجود دين والباقي للغرماء ويحجر ان ابق او مات سيده او جن مطبقا

او لحق بدار الحرب مرتدا او حجر عليه بشرط ان يعلم هو واكثر اهل

سوقه والامة ان استولدها وضمن قيمتها للغريم ولو شمل دينه ماله

ورقبته لم يملك سيده ما معه فلم يعتق باعتاقه ويبيع من سيده بالقيمة

وسيده منه بها او باقل فان باع باكثر نقض او حط الفضل وبطل ثمنه

ان سلم مبيعه قبل قبضه وله حبس مبيعه لثمنه وصح اعتاقه مديونا

وضمن سيده الاقل من قيمته ومن دينه ولو اشترى وباع ساكتا عن

اذنه وحجره فهو ماذون ولا يباع لدينه الا اذا اقر سيده باذنه وتصرف

الصبي ان نفع كالاسلام والاتهاب صح بلا اذن وان ضر كالطلاق

والعتاق لا وان اذن وما نفع وضر كالبيع والشراء علق باذن وليه

١ وان اذن الصبي من قبل الولي بذلك
التصرف لان الصبي مظنة الاشفاق لا
الاضرار وفيه اشارة الى انه لو اجاز هذه
التصرفات بعد البلوغ لم يصح نعم لو كان
اجازته بلفظ يصلح لابتداء العقد صح كما اذا
قال بعد اوقعت ذلك الطلاق او العتاق
فانه يقع كما في جامع الصغار والى انه لا يصح
هذه التصرفات من غيره كالاب والوصي
والقاضي لان فيها ضرراله ويستثنى مواضع
الضرورة عن قواعد الشرع ولذا لو
تحقق حاجة الى الطلاق او العتاق من جهته
لدفع الضرر صح ذلك حتى انه اذا كان
مجبوبا وخاصمته امراته فيه فقد فرق بينهما
وكان ذلك طلاقا عند بعض اصحابنا ولذا
كاتب وليه نصيبه من عبد مشترك بينه
وبين غيره واستوفى بدل الكتابة فقد صار
الصبي معتق نصيبه ولذا ضمن قيمة نصيب
شريكه ان كان موسرا كما في اصول
السرخسي رح
ج

بشرط ان يعقل البيع سالبا والشرا جالبا ووليه ابوه ثم وصيه ثم جده ثم
وصيه ثم القاضي او وصيه ولو اقر بما معه من كسبه او ارثه صح ❁

كتاب الوصايا

هي ايجاب بعد الموت وندبت باقل من الثلث عند غنى ورثته
واستغنائهم بحصتهم كتركها بلا احدهما وصحت للحمل وبه ان
ولدت لاقل من مدته من وقتها وهي والاستثناء في وصية بامة الا
حملها ومن المسلم للذمي وبعكسه وبالثلث للاجنبي لا في اكثر منه
ولا لوارثه وقاتله مباشرة الا باجازة ورثته ولا من صبي ومكاتب وان
ترك وفاء وقدم الدين عليها وتقبل بعد موته وبطل قبولها وردها
في حيوته وبه يملك الا اذا مات موصيه ثم هو بلا قبول فهو لورثته وله

١ هي اي الوصية لغة اسم من الايصاء
كالوصاة بالفتح والقصر والوصاية بالفتح
والكسر يقال اوصيت اي فوضت الى زيد
لعمرو وبكذا فهو موص وذلك وصي
ويقال له الموصى اليه وعمرو موصى له
والمال موصى به ويقال له الوصية كما في
النهاية والقاموس ج

٢ للحمل اي لما في بطن انثى من انسان
وغيره من الحيوانات فلو اوصى لما في
بطن دابة فلان لينفق عليه صح كما في شرح
الطحاوي وغيره وفي الاكتفاء اشعار بان
الوصية صحت بدون القبول فانه انما
شرط لتملك الموصى له بالموصى به كما في
النهاية وسيأتي اشارة اليه فمن الظن
انها لا تصح بدونه ج

ان يرجع عنها بقول صريح او فعل يقطع حق المالك عنه كمامر او
يزيد فى الموصى به ما يمنع تسليمه الا به كلت السويق بسمن والبناء
وتصرف يزيل ملكه كالبيع والهبة لا بغسل ثوب ولا بجحودها وتبطل
هبة المريض ووصيته لمن نكحها بعدها كاقراره ووصيته وهبته لابنه
كافرا او عبدا ان اسلم او اعتق بعد ذلك وهبة مقعد ومفلوج واشل
ومسلول من كل ماله ان طال مدته ولم يخف موته والا فمن ثلثه وان
اجتمع الوصايا قدم الفرض وان تساوت قوة قدم ما قدم وان
اوصى بحج احج عنه راكبا من بلده ان بلغ نفقته ذلك والا فمن حيث
تبلغ فان مات حاج فى طريقه واوصى بالحج عنه يحج من بلده وفى
وصيته بثلث ماله لزيد وسدسه لآخر ولم يجز وابثلث وبثلثه وكله

1 يقطع حق المالك عما غصب منه كمامر فى
الغصب من اتخاذ الغاصب الحديد سيفا
او الصفر انية بقطع حق المالك عن الحديد
والصفر لان الفعل اذا اثر فى قطع ملك
المالك فلان يؤثر فى المنع اولى وكذا
اذا خلط الموصى به بغيره بحيث لا يمكن
تميزه ش وكذا فى على القارى

2 فمن ثلثه اى يعتبر من ثلث مال كل منهم
لانه فى حكم المريض وقالوا اذا اضناه
المرض حتى صار صاحب فراش وعجز
عن القيام بمصالحه الخارجية وازداد كل يوم
فهو مرض الموت فالمسلول الذى طال
مرضه ولم يضنه كالصحيح وقال محمد بن سلمة
ان كان لا يرجى برؤه بالتداوى فكالمريض
والا فكالصحيح كما فى العمادى وعن شمس
الاسلام انه فى حق الفقيه ان لا يقدر على
الخروج الى المسجد وفى السوقى ان لا
يخرج الى الدكان وفى المراة ان لا تقدر
على السطح وقال الفضلى المريض ان لا
يخرج الى حوايج نفسه وعليه الاعتماد كما
فى الخلاصة والمختار انه من كان الغالب منه
الموت وان لم يكن صاحب فراش كما فى
هبة الذخيرة ج

ينصفُ وفالايرُبعٌ ولايُضْرَبُ الموصى له باكثر من الثلث عند ابى
ح رح الّا فى المحابات والسعاية والدراهم المرسلة ويمثل نصيب ابنه
صحت وبنصيبه لا ٭ والعبرة بحال العقد فى التصرف المُنَجز فان كان
فى الصحة فمن كل ماله والّا فمن ثلثه والمضاف الى موته من الثلث
وان كان فى الصحة ومرضٌ صح منه كالصحة واعتاقه ومحاباته وهبته
وضمانه وصيةٌ ۞ فصــــل جاره من لصق به وصهره كلُّ ذى
رحم محرم من عرسه وختنه كل زوج ذات رحم محرم منه واهله عرسه
وآله اهل بيته واقاربه وذو انسابه محرماه فصاعدا من ذوى رحمه
الاقرب فالاقرب غير الوالدين والولد وفى ولد زيد الذكر
والانثى سواءٌ وفى ورثته ذكر كانثيين وفى بنى فلان الانثى منهم ٭

١ من لصق داره به اى بداره قياسا كما قال
ابو حنيفة وزفر رح لانه بمعنى المجاور وهو
الملاصق ومن شارك غيره فى مسجد محلة
استحسانا كما قالا وفى رواية عنه لانه الجار
عرفا كما فى الاختيار وماروى ان حق الجار
اربعون دارا يمينا وشمالا وخلفا فضعيف كما
فى الكرمانى وغيره والصحيح الاول كما فى
المضمرات وفيه اشارة الى ان المسلم
والكافر والصغير والكبير والذكر والانثى
فيه سواء والى انه لا يدخل فيه القن والمدبر
وام الولد لان سكنى هو ٭ لا لا يضاف اليهم
بخلاف المكاتب فانه جار كما فى الذخيرة
وذكر فى الهداية انه يدخل فيه العبد
الساكن عنده لا عندهما ج

مطلب جاره من لصق داره

٢ واهله عرسه اى زوجته اعتبارا للعرف
واللغة قال العورى والازهرى اهل الرجل
اخص الناس به ولا اخص بالانسان من
الزوجة كما فى الكرمانى وهذا عنده واما
عندهما فكل من يعوله من امرأته وولده
واخيه وعمه وصبى اجنبى بقوته فى منزله
كما فى المغرب ولا يدخل فيه رقيقه كما فى
الاختيار ج

وبطلت الوصية لمواليه فيمن له معتقون ومعتقون وصحت بخدمة
عبده وسكنى داره مدة معينة وابدا وبغلتهما فان خرجت الرقبة من
الثلث سلمت اليه والا قسمت الدار ويهايا العبد وبموته في حيوة
موصيه تبطل وبعد موته يعود الى الورثة وبثمرة بستانه ان مات
وفيه ثمرة له هذه فقط وان ضم ابدا فله هذه وما يحدث كما في غلة
بستانه وبصوف غنمه وولدها ولبنها له ما في وقت موته ضم ابدا اولا
وتورث بيعة وكنيسة جعلتا في الصحة والوصية بجعل احدهما تصح ❁

فصل ومن اوصى الى زيد وقبل عنده فان رد عنده رد والا لا
فان سكت فمات موصيه فله رده وضده ولزم ببيع شيء من التركة
وان جهل به فان رد بعد موته ثم قبل صح الا اذا نفذ قاض رده والى

عبد

او في الوصية بثمرة بستانه ان مات الموصي وفيه ثمرة جملة حالية له اي للموصي له هذه الثمرة التي فيه فقط اي وليس له ما حدث بعدها. على القاري وهكذا مفهوم الشمني

مطلب ومن اوصى

عبد او كافر او فاسق بدّله[1] القاضى بغيره و الى عبده صحّ ان كان
ورثته صغار او الى عاجز عن القيام بها ضمّ اليه غيره و يبقى امين
بقدر و الى اثنين لا ينفرد احدهما الّا بشراء كفنه وتجهيزه والخصومة
فى حقوقه وقضاء دينه وطلبه وشراء حاجة الطّفل والاتّهاب له
واعتاق عبد عين ورد وديعة وتنفيذ وصية معينتين وجمع اموال
ضايعة وبيع ما يخاف تلفه ووصىّ الوصىّ وصىّ فى ماله ومال موصيه
ولا يبيع وصىّ ولا يشترى الّا بما[2] يتغابن فيه ويدفع ماله مضاربة
وشركة وبضاعة ويحتال على الاملاء لا على الاعسر ولا يقرض ويبيع
على الكبير الغائب الّا العقار ولا يتّجر فى ماله ❀

كتاب الخنثى

هو[3] ذو فرج وذكر

١ بدله اى بدل ايصائه القاضى وجوبا بغيره من الايصاء الى حر مسلم صالح لان العبد يحجر والكافر يعد واليه والفاسق يتهم بالخيانة وفيه اشارة الى انه لو اعتق العبد واسلم الكافر وتاب الفاسق كانت الوصية ماضية لزوال موجب التبديل كما فى الاختيار والى ان هؤلاء صاروا اوصياء ولذلك صح تصرفهم قبل التبديل وفى الاصل ان الايصاء باطل واختلفوا فى معناه فقيل انه سيبطل بابطال القاضى فى جميع هذه الصور وقيل سيبطل فى غير العبد لعدم ولايته فيكون باطلا وقيل سيبطل فى الفاسق لان الكافر كالعبد كما فى الكافى ج

٢ (نسخه) الا بما يتغابن الناس فى مثله ش وعلى القارى

٣ هو اى الخنثى لغة صفة بحذف المضاف اى بيان الخنثى من الخنث بالفتح والسكون وهو اللين والتكسر والفها للتانيث ولذا لا يلحقها الف ولا نون وانما لم يؤنث لانه غير معلوم عند نا فذكر نظرا الى الاصل كالخبر والمشكل او لانه على وزن البشرى مصدر ج

فان بال من ذكره فذكر وان بال من فرجه فأنثى وان بال منهما
حكم بالاسبق وان استويا فمشكل ولا يعتبر الكثرة فان بلغ ولم
يظهر علامة احدهما فمشكل فان قام في صفهن اعاد وفي صفهم يعيد
من بجنبيه ومن خلفه بحذائه وصلى بقناع ولا يلبس حريرا او حليا
ولا يكشف عند رجل وامرأة ولا يخلو به غير محرم عن رجل او امرأة
ولا يسافر بلا محرم وكره للرجل والمرأة ختنه ويشترى امة تختنه
ان ملك مالا والا فمن بيت المال ثم[1] تباع وان مات قبل ظهور حاله
لم يغسل وييمم[2] ولا يحضر مراهقا غسل ميت وندب تسجية قبره
ويوضع الرجل بقرب الامام ثم هو ثم المرأة اذا صلى عليهم فان تركه
ابوه وابنا فله سهم وللابن سهمان وعند الشعبي له نصف النصيبين

[1] ثم اي بعد الختن تباع الامة وجوبا ويرد ثمنها الى بيت المال للاستغناء عن ذلك والاكتفاء مشعر بانه لا يزوج عالمة تختنه لان نكاح الموقوف لا يبيح النظر الى الفرج على ما قال شيخ الاسلام وذهب الحلواني الى انه يزوجها لانه ان كان امراة ينظر الجنس الى الجنس والنكاح لغو والا فنظر المنكوحة الى الناكح كما في الذخيرة وعن ابي حنيفة ان الامام يزوجه امراة ختانة كما في المضمرات فان قلت لم لا يجوز ان يختنه رجل فانه من موضع الضرورة قلت لا نم الضرورة فان الختان عندنا سنة ج

[2] وييمم بالياء المضمومة ثم المفتوحة من التيميم اي يجعل ذا تيمم ج

وهو ثلاثة من سبعة[١] عند ابى يوسف رح وخمسة من اثنى عشر[٢] عند محمد ۞

مسائل شتى كتابة الاخرس وايماؤه بما يعرف منه نكاحه وطلاقه

وبيعه وشراؤه وقوده كالبيان ولا يحد وقالوا فى معتقل اللسان ان

امتد ذلك وعلم اشاراته فكذا وفى غنم مذبوحة فيها ميتة

هى اقل تحرى وا كل فى الاختيار ۞

تمت الكتاب بعون الله الملك الوهاب فى اليوم الثالث

من العشر الثالث من الشهر السابع من السنة

الاخرى من العشر السادس من المائة

الثالثة من الالف الثانى

من الهجرة الثانية

النبوية

م

١ لان الابن يستحق كل الميراث عند الانفراد والخنثى يستحق ثلثة الارباع فعند الاجتماع يقسم بينهما على قدر حقيهما هذا يضرب بثلاثة وذاك يضرب باربعة فيكون سبعة هداية

٣ ولمحمد رح ان الخنثى لو كان ذكرا يكون المال بينهما نصفين وان كان الانثى يكون المال بينهما اثلاثا احتجنا الى حساب له نصف وثلث واقل ذلك ستة ففى حال المال بينهما نصفان لكل واحد ثلثة وفى حال اثلاثا للخنثى سهمان وللابن اربعة فسهمان للخنثى ثابتان بيقين ووقع الشك فى السهم الزايد فينتصف فيكون له سهمان ونصف فانكسر فاضعف ليزول الكسر فصار الحساب من اثنى عشر للخنثى خمسة وللابن سبعة هداية

تصحيح السهوات فى المتن

صفحات	سطور	خطاء	صواب
٣	١	رُسْغيه	رُسْغبه
..	٦	ملآء	مَلَأٌ
٧	١	كافّ	كاف
..	٣	خفين	الخفين
..	٧	بسقوطهما	بسقوطها
١٠	٢	اثرهيشق	اثريشق
١٥	٩	وواجباتها	وواجبها
٢٠	٨	الخناثا (كمافى بعض نسخى)	الخناثى
٣٥	٨	ويخل	ويحلّ
٤٠	٥	من الدينُ	من الدين

صفحات	سطور	خطاء	صواب
٤٦	٥	مْلآءَ	ملْأٌ
٩٦	٦	انَ ام توطاء	ان لم توطأ
٧٣	١٠	وغد	وغدا
٩٧	١	عجرت	عجزت
..	٢	طئ و	وطئ
١٠٦	..	كتاب الايمان	كتاب المكاتب.
١١١	٨	قشْره	قشْره
١٥٢		كتاب الشركة (كمافى بعض)	كتاب الوكالة
١٥٩		كتاب الشركة (كمافى بعض)	كتاب مضاربة

تصحيح السهوات فى الحواشى

صفحات	الحواشى	سطورها	خطاء	صواب
٦	٣	٢	والابادر	والادبار
			ايد	اليد
١١	١	١	معقرالكف	مقعرالكف
٢٩	٣	١	وش	ش
١٠٤	١	١٢	لاشكل	للاشكال

تصحیح السهوات فی المتن

صفحات	سطور	خطا	صواب
٥	٣	طُهُر	طَهُر
٨	١	حرق	خرق
١٣	٢	اخروقت	اخروقته
١٦	٦	سُرَّتة	سرّته
٢٢	١	عاطسْ	عاطس
٢٣	٤	وحاذی الاعضاءُ	وحاذی الاعضاءِ
٥٢	٦	الصفّا	الصّفا
٥٥	٢	لایمنع الطواف	لایمنع الّا الطواف
٧٣	٤	الشرّوع	الشّروع
٧٩	٢	ورجعّی	ورجعی
٨٣	٧	فاسَد	فاسِد
...	٨	ثلاثةً	ثلاثةُ
٨٤	٢	والمرّجعی	والرّجعیّ
٨٩	١	الدّخول	الدّخول
٩٠	٢	الطّفل	الطِّفل
١٢٦	٤	وشفعُ	وشفعُ
١٣٠	٦	الاجارةُ	الاجارةِ

	١٦٢	٢	العاملُ	العامل
	٢٣٤	٤	ذلكُ	ذلكَ

تصحیح السهوات فی الحواشی

صفحات	الحواشی	سطورها	خطاء	صواب
٢٦	٧		هذه الحاشية مربوطة الى قول المتن لم يدركه لا الى من ادرك	
٤٥	٤	٣	فی يشترط	فيشترط
٤٦	١	٦	فی الغمرب	فی المغرب
٥٢	٥	——	اقرأ الى قوله امور الحج	وما بقی خطاء
٦٤	١	٢٣	لايعنيه	لايغنيه
٨٠	١	٢ـ٣	قوله الاولی مكرر	
٩١	٢	٣	عی البر	عن البرّ
١٠٩	٢	٩	قالو	قالوا
١٢٧	٣	٢	الدنايز	الدّنانير
١٥٢	٢	٢	يه الهم	بمالهم







